Q. D. B. V.

DISSERTATIO

DE IVRE OCCVPANDI BONA VACANTIA

QVAM

POTENTISSIMO PRINCIPE AC DOMINO

DOMINO

GEORGIO II.

M. BRIT. FRANC. ET HIBERN. REGE

DEFENSORE FIDEI

DVCE BRVNSVICENSI ET LVNEBVRGENSI

S. R. I. ARCHITHESAVRARIO ET ELECTORE

RECTORE MAGNIFICENTISSIMO

IN

VNIVERSITATE

GEORGIA AVGVSTA

PRAESIDE

GEORGIO HENRICO AYRERO D.

CONSILIARIO REGIO

IVR. P. P. O. ET FACVLTATIS IVRIDICAE ADSESSORE

PVBLICE VENTILANDAM

PROPONIT

OTTO MELCHIOR VON DER DECKEN,

EQVES BREMENSIS.

ANNO CIƆ IƆ CC XXXX. D. XIII. APRILIS.

GOTTINGAE

TYPIS IOH. CHRIST. LVD. SCHVLZII. ACAD. TYPOGR.

SERENISSIMO AC POTENTISSIMO
PRINCIPI AC DOMINO
DOMINO

GEORGIO II.

MAGNAE BRITANNIAE
FRANCIAE
ET
HIBERNIAE REGI
DEFENSORI FIDEI
BRVNSVICENSIVM ET LVNEBVRGENSIVM
DVCI
S. R. I. ARCHITHESAVRARIO
ET
ELECTORI &c.&c.
REGI AC DOMINO SVO
INDVLGENTISSIMO

HANC QVALEMCVNQVE
EXERCITATIONEM ACA-
DEMICAM

INTER PIENTISSIMA VOTA

PRO

REGIS AVGVSTISSIMI
REGIAEQVE SOBOLIS

INCOLVMITATE ATQVE FELICITATE
PERPETVA

SVBMISSA MENTIS DEVOTIONE

D. D. D.

Humillimus

OTTO MELCHIOR VON DER DECKEN.

CONSPECTVS DISSERTATIONIS.

re Rom. iura domestica.

§. XI. *Argumenta contraria remouentur.*

§. XII. *An Nobilibus mediatis competat ius occupandi bona vacantia, disquiritur.*

§. XIII. *Posse & ciuitates & Nobiles hoc ius acquirere, ostenditur.*

§. XIV. *Regula de bonis vacantibus Principis fisco adserendis in terris Brunsuico-Luneburg. obtinet.*

§. XV. *Sed eaedem quoque locum habent exceptiones.*

§. XVI. *Quid obtineat in Ducatu Lauenburgico?*

§. XVII. *Quid in Ducatu Bremensi & Principatu Verdensi?*

§ XVIII. *De iure Albinagii.*

Plau-

Plausus votiui ad Generosiss. Dn. Respond.

ADscende felix, quod reserat Tibi
Virtus theatrum! Te manet omnium
Plausus; subi sic auspicato,
Quo vocat haec eadem, palaestram.
Non indecoro puluere sordidus
Linques arenam, iam Tua, discimus
Doctrina quid possit? triumphos
Fers meritos, sine clade victor.
Hunc gratulatur iam merito sibi
Augusta ciuem, patria suscipit
Hunc laeta natum, sentit in quo
Tanta sibi bona vindicari.
I, perge felix! namque Tibi viam
Quot vota sternunt! iam cape praemia
Quae digna Te expectant. Quid addit
Musa? mihi faueas, precatur

Abr. Gottl. Wincklerus,
Iur. Stud.

Spernit humum virtus, grassatur ad ardua, linquit
Ignauum vulgus, nil nisi celsa petit.
Tu, Generose, fidem facis his; qui vera negabit?
En, Tibi quae virtus praemia quanta paret!
Non Tibi nobilitas posita est in origine sola,
Nobilitat virtus, nomen ad astra vehit.
Nam bona dum adscribis de iure vacantia fisco,
Laudes ecce Tuas pulpita docta sonant.
Hinc mea gratantum se miscet Musa cateruae,
Atque Tuum votis concomitatur iter.
Applaudunt Musae, signisque sonantibus aiunt:
O patriae felix spesque decusque vale!

Generosissimo Domino von der Decken, Fautori suo eximie colendo, de praeclaro specimine pariter ac vita academica summo cum applausu iam transacta deuoto animo bene precatur

Iohann Daniel Schubert.

Disser-

DISSERTATIO
DE IVRE OCCVPANDI BONA VACANTIA.

§. I.

Bona vacantia quaenam dicantur?

Accidit interdum, licet rarius, vt, qui inteſtati moriuntur, ſiue omnino teſtamentum non fecerint, ſiue non iure fecerint, aut id, quod fecerunt, quocunque modo corruerit (*a*), neminem relinquant propinquorum adeoque ſine herede decedant. Hoc vbi contingit, bona illorum vacare dicuntur. Vnde frequens in legibus Romanis bonorum vacantium nomen occurrit (*b*), quo diſerte Imperatores HONORIVS & THEODOSIVS Facultates ſine teſtamento mortuorum denotant (*c*), *ſi nullum ex qualibet ſanguinis linea, vel iuris titulo, legitimum reliquerunt heredem.* Quae verba quam late pateant, non ſolum commentatores, PEREZIVS, BRVNNEMANNVS aliique, ſed etiam reliqui ſcriptores iam ſollicite examinarunt, quicunque vel de bonis vacantibus generatim egerunt (*d*), vel iura fiſci ex inſtituto tradiderunt

runt (*e*), vel ſucceſſionem eius explicarunt (*f*), vel in enumerandis Regalibus iuribus, quae vocantur, hoc argumentum attigerunt (*g*). Quare non minus actum ageremus, ſi explicationi legis adductae caſibusque, qui in illa latent, ſpeciatim recenſendis vellemus immorari, ac ſi reliqua hic repetere in mentem veniret, quae ad hoc, vt bona pro vacantibus haberi poſſint, requiruntur. Audiunt alias haec bona etiam cadentia ſ. caduca (*h*), latiorique ſignificatu complectuntur omnia, quae in fiſcum cadunt, vel ipſi quacunque ex cauſa ſunt obnoxia (*i*), adeoque etiam indignis ablata, peculiari nomine ereptitia (*k*) dicta, itemque proſcriptorum ac damnatorum bona confiſcata. Apud Gallos notum eſt ius, *Le Droit de Desherence*, quo nihil aliud, quam ius bona, herede deſtituta, occupandi intelligunt (*l*). In vernacula noſtra rectius exprimuntur per *Erbloſe* (*m*) & *Heimgefallene*, quam per *Herrenloſe Güter* (*n*), quandoquidem haec vltima adpellatio aeque, ac Latina & Graeca caducorum & adeſpotorum, longe plura, ſcilicet loca deſerta & inculta (*o*), agros, ex hoſtibus captos (*p*), theſauros (*q*), bona naufragorum (*r*), & ſi quae ſunt alia huius generis, (*s*) comprehendit. Quae ſingula ampliorem tractationem exigunt, quam noſtri fert ratio inſtituti.

(*a*) Vid. pr. I. *de heredit. quae ab inteſt. defer.* & l. 181. *ff. de Reg. iur.*

(*b*) Vid. l. 96. §. 1. ff. de Leg. I. l. 6. §. 3. ff. *ad SCt. Trebell.* & tot. Tit. C. *de bon. vacant.*

(*c*) In l. 4. C. *de bon. vac.*

(*d*) Vid. SIMON in Diſſ. *de bonis vacantibus*, vulgo *Herrnloſen Gütern* Cap. III. HENR. COCCEIVS diſſ. *de bonis vacant.* vulgo

vulgo *Erblosen Gütern*, thes. 6. sq. & 23. IOH. ANDR. HEROLD *de bonis vacant.* thes. 8. sqq.

(*e*) Vid. PEREGRINVS *de iure & priu. Fisci* L. IV. Tit. 3.

(*f*) Vid. STRYCK. diss. de *successione fisci* Cap. I. §. 24. sqq. IOH. ERNEST. SPIELMANN. diss. *de Successione fisci, von Erblosen Gütern* §. 20. sqq.

(*g*) Conf. SIXTINVS *de Regalibus* L. II. cap. 9. n. 2. sqq. CONR. AB EINSIEDEL in Tr. *de Regal.* c. III. n. 133. add. TEXTOR *Iur. publ. Caes.* Tit. X. n. 27. sqq.

(*h*) Conf. l. f. C. *Theodos.* & l. vlt. C. *Iustin. de bon. vacant.*

(*i*) Vid. DE EINSIEDEL l. c. n. 133. & VLR. MARBACHII diss. de *Iure caducario*, Argentorati 1677 COLER Dec. 190. PFEFFINGER *in Vitr. ill.* T. III. p. 1514. not. d.

(*k*) De quibus extat Dissertatio LYNCKERI Ienae 1694. edita.

(*l*) Vid. PETR. GREGOR. THOLOS. *de Rep.* L. IX. c. 1. DOMAT, *Les Loix ciuiles dans leur ordre naturel* Tom. II. L. I. Tit. VI. Sect. 3. & RICHELET *dans le dictionnaire* voc. *Desherence.*

(*m*) Ita vertunt COCCEIVS in rubr. diss. cit. & CHRISTOPH. GEORG. IARGOW *in der Einleitung zu der Lehre von* Regalien L. II. c. 6.

(*n*) Vti reddit SIMON in tit. diss. cit.

(*o*) Huc pertinet tot. tit. C. *de omni agro deserto.*

(*p*) Vid. l. 20. §. 1. ff. *de capt. & postl. reuers.*

(*q*) In explicando iure circa acquisitionem thesauri multorum occupata fuit industria, conf. IAC. AVG. FRANCKENSTEIN in diss. de eo, *quod iustum est circa thesauros*, & IAC. LEMBKE *de iure circa thes. acquir.*

(*r*) De quibus scripsit IOH. STEIN, Regiom. 1689. add. IAC. GOTHOFREDVS *de imperio maris & iure naufragii colligendi*, Geneu. 1654 & THOMASIVS in diss. *de iure consuetudinis & obseruantiae* §. 113. vbi de consuetudine, secundum quam bona naufragorum domino littoris cedunt, differit,

 carpit.

carpitque miniſtros eccleſiae, publice precantes, *daſs GOtt das Strand-Recht ſegnen wolle*, quibus tamen ipſis precibus deinde, mutata animi ſententia, ſaniorem ſenſum tribuit in diſſ. *de poteſtate principum legislat. contra ius comm.* §. 41.

(*s*) Quae recenſet SIMON diſſ. cit. cap. IV. ſq.

§. II.

Ad quem pertineant?

Nobis hic potiſſimum disquirere animus eſt, ad quem pertineant bona vacantia ſine herede mortuorum? Qua in quaeſtione decidenda probe diſcernendus eſt ſtatus naturalis a ciuili, in quo viuere coeperunt mortales, poſteaquam in ſocietates ciuiles coaluerunt. Si enim ex illo rem aeſtimes, haud dubie bona talia inter res nullius numeranda ſunt, quae cedunt occupanti. Sin vero ad hunc reſpicias, plane aliter erit dicendum. Scilicet in ciuitate res, quae domino priuato carent, atque hinc extra eam nullius eſſe cenſentur, in dominio reip. ſunt, quod eminens vocare ſolent iuris naturalis Doctores. Hinc ſine dubio etiam ius occupandi bona vacantia non ad quemuis hominem priuatum, ſed ad ipſam rempubl. ſ. ſummam in illa poteſtatem ſpectat (*a*). Nihil quoque eſt aequius, quam vt illi cedant eiusmodi bona, qui ad ſuſtinenda onera imperii ferendosque ſumtus neceſſitatum publicarum variis ſubſidiis opus habet (*b*). Ita iam olim philoſophatos eſſe Romanos, ſatis aperte oſtendit *Lex Iul. Papia Poppaea*, qua bona caduca vel vacantia populo, *velut omnium parenti*, delata eſſe, legimus (*c*), vnde ipſum quoque *legis caducariae* nomen ei haeſit (*d*), quam non minus augendo aerario, quam incitandis coelibum poenis, ſanxiſſe Auguſtum, locupletiſſimus teſtis eſt CORNEL.

TACI-

TACITVS (*e*). Poſtea vero ſumma rerum poteſtate ad Imperatores translata, hos fiſco ſuo bona vacantia vindicaſſe, quae olim populi aerario debebantur, auctor eſt VLPIANVS, ad conſtitutionem Antonini Baſſiani Caracallae prouocans (*f*). Eodem vero iure etiam ſequentes Imperatores vſos eſſe, ex infra dicendis adparebit.

(*a*) Conf. GRIBNERI *principia iurispr. nat.* L. II. cap. IV. §. 1. n. 6.

(*b*) Conf. VITVS LVD. A SECKENDORFF *Im Teutſchen Fürſten - Staat* P. III. c. I. §. 1. vbi rem ex ipſa S. S. illuſtrat. add. TEXTOR *de Succeſſ. ab inteſt.* n. 121.

(*c*) Conf. VLPIANVS in *Fragm.* Tit. 28. §. 7.

(*d*) Conf. PEREZ in *Comment.* ad Tit. C. *de cad. toll.* & FRANCISCI BALDVINI *Commentar. ad L. Iul. Pap. Popp.* quem cum aliis huiusmodi Commentariis Halae 1730. recudi curauit Vir, poſt fata quoque celebratiſſimus, NICOL. HIER. GVNDLINGIVS, pag. 101. ſqq. add. Ill. HEINECCII Comment. ad eandem legem. L. III. c. 1.

(*e*) *Annal.* L. III. c. 25. & 28.

(*f*) *Fragm.* Tit. XVII. §. 2. vbi conferri merentur ea, quae ANT. SCHVLTINGIVS adnotauit in *Iurisprudentia Antiiuſtin.*

§. III.

Fiſcus & ius fiſci quid ſignificet?

Non attinet recenſere omnes alluſiones, quibus fiſci & nomen & omen implicarunt aucupes ſyllabarum & verborum. Fiſcum quaſi fixum, id eſt, firmum ſtabilemque dictum eſſe, qui putant, pro veritate accipiunt praeſumtionem illam ſaepe fallacem, fiſcum ſemper diuitem & ſoluendo eſſe (*a*). Accuratius feliciusque in ex-

plicanda huius vocabuli notatione procedunt, qui illud a proprio ſignificatu, quo vas, ex vimine, vel iunco confectum, denotat (*b*), ad improprium, quo ipſum patrimonium principis ſ. pecunia publica indicatur, translatum fuiſſe, obſeruant. Quum enim in huiuscemodi fiſcis ſ. fiſcellis pecunia olim publica conſeruari ſueuerit; facile ſucceſſu temporis fieri potuit, reque vera factum eſt, vt continens pro ipſo contento communi vſu loquendi adhiberetur. Egregie hanc denominationis rationem illuſtrant loca veterum complura, a Batauo doctiſſimo, DOMINICO ROOSMALE (*c*), ſtudioſe collecta, inter quae eminet adnotatio ASCONII PEDIANI (*d*), ad verba *Fiſcos complures. Sportae*, inquit, *ſportulae*, *ſportellae numum ſunt receptacula*, *& ſacci*, *ſacculi*, *ſacelli*, *crumenae ex vellere*, *& ſcorticae*, *& manticae & marſupia: ita fiſcus*, *fiſcinae*, *fiſcellae. ſpartea ſunt vtenſilia ad maioris ſummae pecunias capiendas. Vnde quia maior ſumma eſt publicae pecuniae*, *quam priuatae*, *factum eſt*, *vt fiſcus pro pecunia publica*, *& inde confiſcare dicatur.* Quo ſenſu etiam accipienda ſunt SVETONII (*e*) verba: *Poſitis ante ſe cum pecunia fiſcis.* Neque aliter intelligendus eſt TACITVS (*f*), dum *fiſcos, de Imperatore raptos & inter ſigna interque aquilas vectos*, commemorat. Fiſcum ab aerario diſtinctum olim fuiſſe, claris indicat verbis PLINIVS *in Panegyrico Traiani* (*g*). *At fortaſſe*, inquit, *non eadem ſeueritate fiſcum, quam aerarium cohibes*; *immo tanto maiore, quanto, tibi plus licere de tuo, quam de publico, credis.* Hiſce congruunt, quae AELIVS SPARTIANVS ſcribit in *vita Hadriani* (*h*): *Damnatorum bona in fiſcum priuatum redigi vetuit*; *omni ſumma in aerari-*

um

um publicum recepta. Ex quibus aliisque locis (*i*) dilucide adparet, ſub primis Imperatoribus populo, vt in reliquis rebus nonnullis, ita etiam hac in parte vmbram aliquam priſtinae libertatis poteſtatisque relictam fuiſſe, quae tandem euanuit penitus, ex quo principum auctoritas magis magisque fuit confirmata atque ſtabilita. Vnde etiam fisci & aerarii nomina confuſa, & promiſcue tum a veteribus ICtis, tum ab Imperatoribus vſurpata paſſim leguntur (*k*). Per fiscum igitur hic nihil aliud intelligimus, quam patrimonium ſupremae in rep. poteſtatis, complectens, quidquid ad pecuniarium eius commodum ſpectat, publicisque vtilitatibus ac neceſſitatibus inſervit (*l*). Ius fisci autem in facultate conſiſtere, eidem circa reditus publicos ad tuendam dignitatem ac potentiam competente, tralatitium eſt.

(*a*) Vid. l. 2. in f. ff. *de fundo dot.* & PEREGRINVS *de Iure fiſci* L. I. Tit. I. n. 34. & 37.

(*b*) Pertinet huc illud VIRGILII *Eclog.* 10. v. 71.

- - - *Gracili fiscellam texit hibisco,*

& quod canit TIBVLLVS L. II. Eleg. 3. v. 15.

Tunc fiscella leui detexta eſt vimine iunci.

(*c*) In diſſ. inaug. *de Succeſſione fisci in bona vacantia & caducis ſublatis,* Traiecti ad Rhenum 1710. habita, theſ. 1.

(*d*) In *Verrin.* prooem.

(*e*) In *Claudio* c. 18.

(*f*) *Annal.* L. I. c. 37.

(*g*) Cap. XXXVI.

(*h*) Cap. VII.

(*i*) Conf.

(*i*) Conf. TACIT. *Annal.* L. VI. c. 2.

(*k*) Conf. l. 1. §. 9. ad *L. Corn. de falsis* l. 13. pr. ff. *de Iure fisci* l. f. C. *de bon vacant.*

(*l*) Vid. PEREGRIN. loc. cit. L. I. Tit. I. n. 2. LAVTERBACH. *in Colleg. Theoret. pract. Tit. de Iure fisci* § IV.

§. IV.

Ius fisci cuinam competat?

Ex dictis facile patet, nemini ius fisci proprie tribuendum esse, nisi qui clauum reip. tenet, & recte proinde fiscalia iura, quale est ius bona vacantia occupandi, ad Regalia s. Maiestatis iura pertinere, licet locum tantum inter ea occupent, (*a*) quae minora vocari solent. Hinc in imperio Rom. Germanico Imperatorem ius fisci habere, omni caret dubio; & Principes imperii, ciuitatesque imperiales illo aeque, ac aliis Regalibus iuribus, vi Superioritatis territorialis, quam Maiestati Imperatoris aemulam esse constat, gaudere, apud omnes est in confesso (*b*). Neque Nobilibus immediatis imperii illud esse denegandum, STRYCKIVS (*c*), ex rationibus haud contemnendis, aduersus dissentientes contendit. An autem de ciuitatibus municipalibus & nobilitate mediata idem dicendum sit, magis vexata est quaestio, quam paulo curatius expendemus.

(*a*) Vid. 2. *Feudor.* 56. & conf. SIXTIN. *de Regal.* l. c. n. 31. BOCER. *de Regal.* c. III. n. 26. & SCHILT. Ex. ad ff. L. §. 5.

(*b*) Vid. *Instrum. Pac. Osnabr.* Art. VIII. §. 1. & 4. *Capit. Leopold.* art. 27. *Ioseph.* art. 26. Caroli VI. art. 21. & conf. MYLERVS AB EHRENBACH *de stat. imp.* P. II. c. 68 § 1.

STRVV.

STRUVV. *Syntagm. iur. civ.* Exerc. 56. th. 33. STRYK. *Vs. mod.* Tit. de *Iure Fisci* §. 2. 3. LAVTERBACH. l. d. §. V. add. REINKING *de Reg. sec. & eccles.* L. I. Class. V. c. 1. KNICHEN de *Iure territ.* c. 1. BRVNING, ICtus Bremensis, diss. de *variis vniuersit. Spec.* Thes. 14. & 25. GAIL. L. II. obs. 130. in fine. SCHWEDER *Introd. in jus publ. Part.* Spec. Sect. 2. c. 15. §. 11. PFEFFINGER. in *Vitriar. Illustr.* T. III. p. 1513. not. c. vbi magna Scriptorum huc pertinentium cohors obversatur.

(c) Diss. cit. §. 14. sq vbi prouocat ad *I. P. Osnabr.* Art. V. §. 28. conf. LAVTERBACH. in Diss. de *Iure fisci* c. 2. §. 2. sqq. KNIPSCHILD de *Iure & priuileg. nobil.* L. III. c. 4. §. 269. OLDENBVRG. ad I. P. P. I. diss. 22. §. 5. aliique a STRYKIO laudati; add. HENNIGES *Medit.* ad *Cap. Ioseph.* Art. XXVI. n. k.

§. V.

Si regula, communi Doctorum consensu tradita, firmo staret talo, qua docent, omnes, qui mero imperio s. iurisdictione superiore gaudent, habere etiam ius fisci, res statim esset confecta. Et sicuti ius occupandi bona vacantia inter praecipua iura fiscalia numeratur; ita haud dubie etiam hoc ciuitatibus & nobilibus, facultate animaduertendi in facinorosos instructis, tribuendum foret. Saltem ICti Saxonici id vno adfirmant ore, quanquam non omnes omnia fisci commoda sine discrimine mero imperio adscribant, vindicationem bonorum vacantium solum ei vindicasse contenti. (*a*) Sed & extra Saxoniam peruagata est haec opinio communibusque suffragiis adprobata. (*b*)

Opinio communis de adhaerente iurisdictioni crim. s. mero imperio iure fisci eiq. annexo iure occupandi bona vacantia.

(a) Conf. DAV. MOLLER P. III. c. 38 n. 9. IOH. SCHNEIDEW. ad Tit. Inst. de *hered. quae ab intest.* WESENB. P. IV. Consl. 181. n. 67. CARPZOV. P. II. C. 14. d. 61. RICHTER in

Tract. de Successione ab intest. Sect. V. n. 3. COLER P. 1. Dec. 72. n. 3. STRVV. in *Iurispr. Rom. Germ. forens.* L. II. Tit. 30. §. vlt. BERGER in *Oecon. iur.* L. I. Tit. 2. §. 16. n. IV.

(*b*) Vid. KLOCK. de *aerario* L. II. c. 136. n. 18. sqq. WEHNER obs. *Pract. Voc. Konigs Leüte.* RICCIVS *vom Landsässigen Adel in Teutschl.* P. II. c. 19. §. 49. BESOLD. *Thes. Pract.* voc. *Erblosse Güther, in fine.* SIMON Diss. de *bonis vac.* c. 2. ZAHN *Ichnograph. municipal.* c. 54. n. 4. & alii sexcenti.

§. VI.

Cuius rationes examinantur, ex iure Sax. desumtae.

Quod si vero causas rationesque huius sententiae cum viro Ill. GODOFR. LVD. MENCKENIO, qui non minus eleganter, ac solide, in hoc argumento versatus est, (*a*) sub accuratioris examinis reuoces incudem, facile deprehendes, non adeo firmo illam niti fundamento. Prouocant quidem vulgo eiusdem patroni ad iura Germaniae, Speculum in primis Sax. (*b*) & Weichbildum Magdeburgicum (*c*), in quorum illo bona vacantia ad iudicem, in hoc ad eos, qui regiam exercent potestatem, pertinere dicuntur. Sed praeterquam quod Speculator Saxo hic de solis loquatur rebus mobilibus, vti vltima articuli verba clare demonstrant, de immobilibus contra plane alia proferat; (*d*) per iudicem, cuius ibi fit mentio, non qui patrimonialem iurisdictionem habet, sed iudex supremus intelligendus est, vti probe monet Glossa, quam, vtut alias fallacem, hic non fallere, alia Speculi loca ostendunt, quibus iudicis adpellatio latissime patet, ipsumque Regem (*e*), vel Principem (*f*) denotat. Verba autem iuris Magdeburgici, siue ad fiscum Regis, vti quidem in Speculo Saxonico illa explicantur, (*g*) siue ad dominos territo-

ritoriales, qui Regalia exercent, referre velis, ad patrimonialem ſ. hereditariam iurisdictionem non quadrant. Immo iuxta ſignificatum, quo poteſtatis Regiae vocabulum tam in aliis Speculi locis, (*h*) quam a ſcriptoribus medii aeui adhibetur, omnia Maieſtatis iura cum nullo Magiſtratu communia, niſi ſpeciatim conceſſa, comprehendit. Et ſi recte calculum ſubducas, leges iſtae ciuitatibus municipalibus ideo quoque prodeſſe nequeunt, quia illis temporibus pleraeque iurisdictione, quam vocant, alta fuerunt deſtitutae, & neq. illis neq. nobilibus cognitio in cauſis crim. competiit, vt ex WECKII *Chronico Dresdenſi* (*i*) obſeruat vir, iuris Sax. peritia, dum viueret, celebratiſſimus, IO. MICHAEL GRIBNERVS, (*k*) Perilluſtri Domino ab OPPEL (*l*) hac in parte adſtipulatus, origines iurisdictionis patrimonialis, in quas etiam inquiſiuit Ill. HEINECCIVS (*m*), ex inſtitutis Germanor. egregie illuſtranti. Poſtea vero quam Principes primo eam locarunt nonnullis, deinde hereditario iure permiſerunt, quamuis tabulae conceſſionum ius fiſci expreſſe haud continerent, neque adeo illud conceſſum eſſe videretur; facile tamen, vt digniſſimus GRIBNERI in officio ſucceſſor, Praeſes Illuſtris Facultatis iuridicae Lipſienſis ſpectatiſſimus, CAROL. OTTO RECHENBERGIVS, (*n*) coniicit, ſub textuum, ex iure Sax. allatorum, praetextu fieri potuit, vt tacito vſu ſimul cum mero imperio, in compenſationem quaſi onerum, ei adhaerentium, Magiſtratibus incrementa redituum ex bonis vacantibus permitterentur. Quod deinde legislator Saxo, Diuus Auguſtus, expreſſe adprobauit, dum, ordinibus prouinciarum ſuarum proſpecturus, Magiſtratui loci, vbi bona vacantia ſita ſunt, illa ſatis aperte reliquit. (*o*)

 (*a*) In

(a) In Diss. quae *Ius fisci mero adhaerens imperio* exquirit, Viteb. edita 1733. Idem quoque argumentum perfunctorie tractauit Consult. CAR. ERDM. KIRITZ, in diss. *qua ius fisci mero imperio haud cohaerere, euincere* suscepit Ienae 1722.

(b) L. R. L. I. Art. 28. *Was solches Dinges Erblosz stirbt, alsz heergewett, Erb oder gerad, das soll man antworten dem Richter, oder Fronboten, ob er es heischet nach dem dreyszigsten; Das soll dann der Richter behalten Iahr und Tag unverthan, und warten, ob sich jemands darzuziehen solt, mit Recht, kumpt da niemands, so kere es der Richter darnach zu seinem Nutz &c. disz ist aber geredt von fahrender Haab.*

(c) Art. 49. *Ob einer Erblosz stirbt, da sich niemand zuzeühet binnen Iahr und Tag, das fälls an die Künigl. Gewalt.* Quod auctor Glossarii, Speculo Sax. adiecti, ita explicat: *Königl. Gewalt heiszt eines jeden Richters Gewalt, der Gericht hat über Halsz und Hand, dem auch alle verledigte Güter heimfallen, wie dem König selbst an die Obrigkeit.*

(d) L. R. L. III. Art. 80. *Erstirbet ein eigen von einem Bauergülden erblosz bey drey Hufen, oder darunter, es gehöret in das Schultheiszthum, von wem es erstirbet; von dreyszig Hufen aber oder darunter, das gehöret in die Graffschafft. Ist es dann mehr denn dreyszig Hufen, so ist es dem König alles ledig worden.* Quae vltima verba Latine ita efferuntur: Si vero hunc numerum transcendat, *ad Regalem pertinebit Maiestatem.*

(e) L. III. Art. 26. *Der König ist ein gemeiner Richter überall,* & Art. 52. eod. *den Konig wehlet man zum Richter über eigen und über Lehen, und über eines jeglichen Mannes Leib.*

(f) L. II. Art. 26. *Niemand mag neue Märckte oder Müntz anlegen, ohne des Richters, das ist, des Fürsten Willen, in des Gericht es leit.*

(g) L. R. L. I. Art. 38.

(h) Conf. L. III. Art. 52. L. I. Art. 35. & L. III. Art. 80. quem exhibet nota praeced. d.

(i) P. IV. Tit. 6. p. 438. vbi, post mortem Electoris Friderici I. anno 1428. filios eius Fridericum II. atque Sigismundum suo fratrumque minorum, Wilhelmi & Henrici, nomine regimine suscepto ad comitia prouincialia Lipsiam conuocasse scribit, Status tam ecclesi-

ecclesiasticos, quam seculares, hosque tum inter alia potissimum conquestos esse, *dasz die Voigte und Amtleute sie in ihren Gerichtsbarkeiten* turbirten, *und die Unterthanen in allen geringen Dingen für die Fürstl. Gerichte und Bannstühle forderten*, quo facto hoc illos Responsum tulisse, subiungit; *daß nur über der Stände Unterthanen in Aemtern in diesen Fällen solte gerüget werden: Da es Zettergeschrey beträffe, alß wenns käme: Ob einer einen wolte morden, ein Weib oder Magd nothzüchtigen; ingleichen Wunden, die einer dem andern geschlagen hätte, Schwerdtzüge, da einer darmit wundete, Lembden, Todtschläge und Deüben, die bey 3. Schillingen wären.* Ex quibus non male concludit WECKIVS, *daß damals noch keinem Land-Stande die Ober-Gerichte müßen zugehörig gewesen seyn.*

(k) *Select. opusc. iur. publ.* Tom. I. Sect. IV. *de Iuribus Principum Regalibus, quae vulgo, sed perperam ad Iurisdictionem referuntur*, §. 19.

(l) In Diss. de *Iurisdict. patrimon.* Viteb. 1711. habita §. 7. sqq.

(m) In Diss. inaug. de *origine atque indole iurisdict. patrimon.* Halae Magdeb. 1716.

(n) In Diss. de *Compendiis Principis ex iure Rom. ad habitum territor. Germ. relatis* §. 42. extremo.

(o) P. III. C. 38. in fine.

§. VII.

Qui extra Saxoniam hanc opinionem tuiti sunt, Doctores plerique praxin fori Saxonici ante oculos habuerunt; quanquam & Speculum Sueuicum (*a*) aliaque iura Germaniae statutaria (*b*) in partes suas vocant, atque hinc, in detrimentum iuris patrii neque ex Iure Rom. in quaestionibus iuris publici, potissimum quoad Regalia, ineptum decisionis fontem aperiente, (*c*) neque ex iure feudali Longobardico, non tam species Regalium in Germania, quam in Italia receptas, recensente, (*d*) atque adeo ad statum Reip. Germanicae minus apto, argumentum

Argumenta, ex Speculo Sueuico iuribusque Germaniae statutariis petita, expenduntur.

 duci

duci posse, vrgent. Sed quantumuis liberaliter haec omnia concedamus, vtpote cum iis facientes omnino, qui in decidendis praecipue controuersiis illustribus iuris Germ. potius, quam Romani, rationem habendam esse, contendunt, (*e*) eamque ob causam coniunctum vtriusque studium sanioris Iurisprudentiae alumnis commendant; (*f*) non plus tamen praesidii ex adductis iuris Germanici textibus, quam ex Speculo Saxonico, pro iure occupandi bona vacantia Magistratibus, mero imperio gaudentibus, asserendo quaeri potest. Quilibet facile hoc intelliget, qui, verba paulo curatius examinando, quales iudices hic proprie denotentur, secundum ea, quae iam supra diximus, perpenderit, atque hoc in primis cogitauerit, quod probe monet supra laudatus MENCKENIVS, (*g*) scilicet, si vel maxime inferioribus iudicibus cura & custodia bonorum, quorum nullus adest heres, demandata fuerit, id factum esse ideo solum, quod per tempus, lege definitum, expectandum esset, donec fiscus illa pleno iure sibi acquirere posset, interea autem indagandum a Magistratu cuiusuis loci, annon quisquam esset, qui hereditatem iure sibi vindicare posset, vel ex iusta causa absentem heredem contra fiscum defenderet. Cuius instituti rationem euidentissime docet diploma Friderici Imperatoris, (*h*) quo Lubecensium priuilegia ao. 1188. quidem confirmauit, sed fisco suo regio intestatorum hereditates hisce reseruauit verbis: *Et si quisquam mortuus ibi fuerit, & forte heredem non habuerit, omnem hereditatem & supellectilem ipsius annum & diem integraliter in domo, in qua moritur, reservandam censuimus, nisi forte aliquis ei proximus intra tempus denunciatum adueniat,*

qui

qui haec iure ciuitatis obtineat. Si vero intra tempus illud nemo proximorum ſuorum venerit, quaecunque hereditauit. regiae poteſtati ſoluantur. Hoc poteſtatis vocabulum etſi in aliis quoque diplomatibus medii aeui occurrat, eoque, ſicut in iure Rom. (*i*), merum imperium ſignificari ſoleat; tantum tamen abeſt, vt exinde pro ſtabilienda aduerſa ſententia elici aliquid poſſit, vt neque iure Rom. neque Germanico ciuitatibus, ſed vtroque iure, vt recte obſervat Ill. LEYSERVS (*k*), ſoli Principi iura fiſci olim competiiſſe, tam certum ſit, quam quod certiſſimum, adeoque hactenus haec iura, quantumuis alias diuerſa, non inter ſe pugnent, ſed potius amiciſſime conſpirent. Hanc conuenientiam paulo dilucidius oſtendere e re erit noſtra.

(*a*) Art. 258. f. in al. edit 268. f. 270 apud GOLDASTVM T. I. *Der Reichs-Satzungen Pag. 87.* verbis: *Wo ein Menſch ſtirbt, es ſey Weib, oder Mann, die an Erben ſterbent, was ſie guts hinter ihn laßent, es ſey liegendes oder fahrendes Gut, haben ſy ein Herrn, des eygen ſy ſeynd, dem ſoll man es antworten, ob er es vordert, oder iſt er eines Gotzhauß, ſo iſt daßelb Recht. Vnd vordert es nieman, und iſt es uff dem Land, ſo ſoll ſich der Land-Richter ſein unterwinden. Vnd iſt es in einer Statt, ſo unterwindet es ſich der Statt-Herr oder ſein Richter. Er ſol es Iahr und Tag in ſeiner Gewalt behalten. Ob iemand darnach komme, der Recht da-zu hab und es beholen wolle innerhalb Iahr und Tag, dem ſol man es on Schaden wiederfahren laßen.*

(*b*) In primis ius Lubec. ex legibus antiquis Suſatenſibus ortum, vid. MEV ad illud P. II. Tit. 2. Art. 14 n. 64 Leges item Goslarienſes L. I §. 55 apud LEIBNIT. *Scriptor. rer. Brunſuic.* T. III p. 487 vbi ita diſpoſitum legimus: *Wat ervelos irſterfft, des unterwind ſik de Voghet in ſine Nutte;* porro Leges Brunſuicenſes Part. I. §. 1. & §. 35. apud eundem l. d. p. 434. ſq. ibid. *So ſchal id de Voghet hebben,* & §. 52. *Dat Richte behold id alsomale*, & Leges Cellenſes §. 6. verb: *So is it des Richters* & §. 37. *Dat Richte behalt it alles.* ibid. pag. 483. ſq.

(*c*) Quod

(c) Quod ex instituuo praeter LAVTENSACKIVM in Diss. de *inepta ratione decidendi controversias iuris publici ex iure Iustin.* & THOMASIVM in Diss. de *Regalibus fisci* c. 1 §. 4. & 7. ostendit GRIBNERVS in Diss. de *praeiudicio Principum imperii ex abusu iuris Iustin.*

(d) Quod praeter HERTIVM in Diss. de *Superiorit. terris*. §. 9. in fine obseruauit, strenuus iuris Germanici defensor, Ill. SENCKENBERG in *Iur. feud. prim. lin.* §. 205.

(e) Conf. BRVNQVELLI *Prolusio Acad. qua in pugna iuris Germ. & Rom. illud huic in primis in causarum illustr. decisionibus praeferendum esse, nisi huius receptio probetur, ostenditur*, & Viri Excellentiss. FERD. AVG. HOMMELII Diss. de *proedria legum Iustin. prae iure patrio antiq. in foris Germ.*

(f) Conf. ENGELBRECHTI Progr. *de coniungendo iuris ciu. & Germ. Studio*, add. Viri humanissimi, IOH. GEORG. CRAMERI, Commentat. *Acad. de coniungendo iuris & antiquitatum Germ. Studio huiusque subsidiis & adiumentis*, & Perill. ERNEST. IOACH. WESTPHALII *Meditatio de iuris Rom. & Germ. distinctae tractationis origine ratione & fructu in theoria & praxi.*

(g) Diss. cit §. XV. pag. 38. sq.

(h) Apud. LVNIG. *Arch. Imp*, part. Sp. Cont. IV. P. I. p. 1331.

(i) Vid. l. 3. ff. de *iurisd.*

(k) In *Medit.* ad ff. Sp. DCXIII. med. 8. pag. 737. circa finem.

§. VIII.

Iure Rom. vrbes municipales bona vacantia sibi vindicare non possunt.

Si igitur iuris Romani dispositionem primo loco intuemur, nulli sane priuatorum vniuersitati s. ciuitati relictos fuisse reditus, s. ad fiscum s. ad aerarium spectantes, nisi forte vna alteraue ex singulari Principis concessione hoc beneficium impetrasset, vel Nicensium docet exemplum, quibus *intestatorum suorum concessam vindicationem bonorum a Diuo Augusto adfirmantibus*, non statim annuit

TRA-

TRAIANVS Imperator, sed PLINIO (*a*), vt praeuia cau sae cognitione, quod optimum videretur, statueret, rescripsit. Longius adhuc progressi sunt sequentes Imperatores & nulla priuilegii, vel concessionis, ratione habita, ciuitatibus municipalibus hoc ius plane denegarunt. Ita enim DIOCLETIANI & MAXIMIANI ad Eucharium habet Rescriptum: (*b*) *Scire debet grauitas tua, intestatorum res, qui sine legitimo herede decesserint, fisci nostri rationibus vindicandas: nec ciuitates audiendas, quae sibi earum vindicandarum ius, veluti ex permissu, vindicare nituntur: & deinceps, quaecunque intestatorum bona, ciuitatibus, obtentu priuilegiorum suorum, occupata esse, compereris, ad officium nostrum eadem reuocare non dubites.*

(*a*) Vid. Lib. X. Ep. 88.

(*b*) In l. 1. C. de *bon. vac.* ad quam conf. ea, quae PEREZ commentatur. add. SYMMACHVS L. X. ep. 55.

§. IX.

Quae iuris Rom. dispositio ad ciuitates municipales hodiernas adplicatur.

Huic iuris Rom. decisioni hodienum insistendum esse, recte censent STRVVIVS (*a*) STRYKIVS (*b*) aliique, cum parum distet conditio ciuitatum municipalium nostri temporis ab illis, quae Iustiniani Imperatoris aeuo municipia fuerunt adpellata, quod ipsum nomen receptos antea in ciuitatem Rom significans, post ad suae cuiusque ciuitatis ciues extensum fuisse, testis est VLPIANVS (*c*) Sicuti vero municipia quasi rempublicam particularem constituisse, Romanae tamen subiectam, ex variis legibus (*d*) colligit modo laudatus STRVVIVS, lati-

 usque

vsque oſtendit, Vir eximius, IOH. GOTTL. HEINECCIVS (*e*): ita ſano ſenſu idem de noſtris ciuitatibus, Superioritati territoriali ſubiacentibus, praedicari poteſt; neque adeo male decuriones, qui reip. municipali praeerant, (*f*) Magiſtratibus hodiernarum vrbium municipalium comparantur. (*g*) Quemadmodum autem porro ciuitates iure Rom. priuatorum loco habentur; (*h*) ita nec iurisdictionis territorialis, nec Regalium participes eſſe merito exiſtimantur, ſed Statibus imperii, a quibus etiam iure ciuitatis & immunitatibus impertiuntur, (*i*) prorſus ſunt ſubditae. (*k*) Quae cum ita ſint, non mirum eſt, legis, in §. praeced. adductae, ſuam quoque in foris Germanicis eſſe auctoritatem. Saltem de obſeruantia illius vnanimi fere conſenſu viri rerum vſu praeſtantiſſimi teſtantur. (*l*)

(*a*) *Syntagm. iur. ciu.* Ex. 50. th. 47.

(*b*) Diſſ. de *Succeſſ. fiſci* §. XI.

(*c*) In l. 1. §. ff. *ad Municipal.* conf. l. 228. de *V. S.*

(*d*) Vid. l. 29. §. 7. ad *L. Aquil.* l. 31. de *furt.*

(*e*) *Antiquit. Rom.* Append. ad Lib. I. §. 123.

(*f*) Per l. 33. de *Decur.*

(*g*) Conf. COLER. *Proc. Exec.* P. 1. c. 3. n. 9. WESENB. 1. Conſ. 40. n. 21. 52. CHRISTIN. v. *deciſ. Belg.* 24.

(*h*) Per l. 16. ff. de V. S. l. 15. ff. *ad Sct. Maced.* Conf. GAIL. L. I. obſ. 1. n. 18. STRYK. in *Vſ. mod. Tit. de Iure fiſci* §. 3.

(*i*) Conf. REINKING. de *Reg. Sec. & eccleſ.* L. I. Claſſ. IV. c. 20. n. 4. add. Claſſ. V. §. 2. n. 9. ſq.

(*k*) Conf. BALTH. CONR. ZAHNII *Ichnographia municipalis* ſ. Tr. de *Iurisd. & iure municipior.* c. 2. ſq.

(*l*) Conf. MEV. P. IV. d. 66. & P. V. d. 379. COCCEIVS diſſ. de *bon. vac.* §. 11. 12. GRASS. de *Neglectis fiſci commodis* c. 1. §. 5. & STRYK. *Vſ. mod.* l. c. Ill. BOEHMERVS Vol. II. Conſ. 114. n. 4.

§. X.

§. X.

Conſpirant cum iure Rom. iura domeſtica.

Sed nec priſcis maiorum noſtrorum inſtitutis iura Romana hac in parte aduerſari, nunc paucis adhuc dicendum eſt. Vetuſtiſſimis Germanis non adeo cognita fuisſe iura fiſci, recte quidem ſuſpicatur rerum Germanicarum peritiſſimus HEINECCIVS; (*a*) ſed ſtatim ex CORN. TACITO (*b*) locum addit, ex quo adparet, ne principi neruus rerum gerendarum deeſſet, *morem fuiſſe ciuitatibus vltro viritim conferre Principibus vel armentorum, vel frugum, quod pro honore acceptum etiam neceſſitatibus ſubueniebat.* Occupatis deinde Romanorum prouinciis & creſcentibus ſucceſſu temporis diuitiis, fiſco locupletando Teutones non minus fuerunt intenti, quam Romani, adeoque etiam vacantes hereditates ei vindicare haud dubitarunt. Clare hoc demonſtrat Decretum Theodorici, Oſtrogothorum Regis, apud CASSIODORVM, (*c*) Epiphavio, viro Dalmatiae conſulari, ſic reſcribentis: *Quia caduca bona fiſco noſtro competere, legum cauta decreuerunt, ideo te praeſentibus oraculis admonemus, vt huius rei veritate diſcuſſa, ſi reuera, vt ad nos perlatum eſt, nullus ei aut teſtamento heres extitit, aut proximitatis iure ſucceſſit, fiſci noſtri eam facias compendiis aggregari.* Idem continent leges Baiuariorum, (*d*) Ripuariorum (*e*), Francorum (*f*), Longobardorum (*g*), quibus congruere mores medii aevi, iam ſupra ex Speculo Saxonico & Sueuico fuit obſervatum. Conſtans quoque, inde a temporibus Ottonis M. vsque ad Friderici I. aetatem, ICtorum fuit ſententia, fiſci iura aeque, ac iurisdictionem ciuilem & criminalem, Regis eſſe, atque ad Maieſtatis iura, quae Regalium nomi-

ne veniunt, pertinere. Poſtquam vero Italiae ciuitates partim ex beneficio Ottonis I. eiusque ſucceſſorum acceperant, partim, ex turbis Germaniae, quae Imperatores a cura regni Italici auocabant, proficientes, propriis auſibus ſibi ſumſerant iurisdictionem omnimodam ſ. poteſtatem, quae recentioribus ſeculis Superioritas territorialis vocari ſolet; factum eſt, vt ICti Transalpini, quidquid iurium eminentiorum ab illis exerceri viderent, vno meri imperii vocabulo exprimerent, adeoque illo etiam fiſci iura complecterentur. Vnde communis illa regula de perpetuo meri imperii & iurium fiſci nexu inualuit, quam vero, propter diuerſiſſimi ſtatus rationem, neque ad ciuitates Germaniae immediatas, quales iis ſaltem temporibus fuerunt, quibus Praefecti imperiales tam obuentionum fiſcalium, quam meri imperii adminiſtrationem, Caeſarum nomine, in illis habuerunt (*b*), neque ad vrbes municipales, in quibus vtrumque ius domini territoriales, quos dudum ſibi bona vacantia adſeruiſſe HERTIVS docet (*i*), vel eorum auctoritate Aduocati ſ. Praefecti ipſorum exercuerunt, quadrare, ex monumentis fide dignis oſtendit, quem iam ſaepius laudauimus, Conſultiſſimus MENCKENIVS. (*k*) Sane conceſſionis tabulae, quibus Imperatores Principibus ciuitatibusque imperii ſucceſſu temporis iura fiſci interque ea ius occupandi bona vacantia permiſerunt, vel potius confirmarunt, illa ipſis ſolis olim competiiſſe, ſatis demonſtrant. Ex multis, quae apud PFEFFINGERVM, (*l*) COCCEIVM, (*m*) MENCKENIVM (*n*) & alibi paſſim occurrunt, vnum alterumue exemplum hic tantummodo commemoraſſe ſufficiet. Ita Maximilianus I. Imperator Sereniſſimis Comitibus Palatinis & Electoribus

ao. 1518. d. 3. Sept. inter alia priuilegia ius quoque bona vacantia occupandi hisce concessit verbis: *Ibi vti etiam aliarum personarum, si legitimum heredem non habent, aut relinquunt, hereditatem & bona immobilia, nomina, pignora, ceteraque vbicunque sita, sine vllius rei exceptione, quae alias secundum scripta iura* nostrae nostrorumque successorum in imperio Imperatorum aut Regum Camerae cessura fuissent &c. Cum his plane conueniunt verba vernacula, quibus idem Imperator ciuitati imperiali Vberlingensi idem ius tribuit. (*o*) Quae cum iam seculo decimo quarto, prout ex alia Wenceslai charta (*p*) patet, vltimi supplicii facinorosis inferendi habuerit potestatem, satis manifestum esse putamus, moribus Germanorum ius fisci cum mero imperio neutiquam fuisse coniunctum. Serius adhuc ciuitatem imperii Francofurtensem ad Moenum iura fiscalia cumque illis vindicationem bonorum vacantium obtinuisse, patet ex diplomate, quo Maximilianus II. Imperator ao. 1572. vtrumque ei permisit. (*q*)

(*a*) *Elem. Iur. Germ.* T. I. L. II. Tit. IX. §. 273.

(*b*) De *Mor. Germ.* c. 15.

(*c*) *Var.* L. V. ep. 24. add. L. VI. c. 8.

(*d*) Tit. XIV. c. 9. §. 4. conf. PETR. GREG. THOLOS. *Syntagm. iur. vniu.* L. 45. c. 16.

(*e*) Tit. 56 §. 4.

(*f*) Vid. *Lex. Sal.* Tit. 63. §. 3. & Capitul. Caroli M. ann. 813. §. 6. apud. STEPH. BALVZ. T. 1. p. 508.

(*g*) Vid. Sanctio Rotharis c. 7. 8. 16. Tit 14. L. II. *Leg. Longob.*

(*h*) Conf. DAN. HEIDERI *Gründlicher Historischer Bericht von den Reichs-Vogteyen.*

(*i*) In diss. de *Superiorit. territ.* §. 53.

(k) Diss. cit. §. X. sqq.

(l) In *Vitriar. illustr.* T. III. p. 1512.

(m) In diss. de *bon. vac.* thes. IX.

(n) l. c.

(o) Sic enim Diploma habet apud LVNIG. *im Reichs*-Archiu Part. Spec. Contin. IV. P. 2. p. 545. *Wann und so offt hinfuero in Ewigkeit Personen, die keinen Erben verlassen, oder die ausserhalb der heil. Ehe gebohren - - - ohne ehel. Leibes-Erben mit Tode abgehen* - - - Die sonst nach gemeinen geschriebenen Rechten in unser Nachkommen am Reich Kayserl. und Königl. Cammer verfallen wären, *demselben Burgemeister und Rath der Stadt Veberlingen und ihren Nachkommen daselbst zugehörig und bleiben sollen.*

(p) Apud. LVNIG. l. d. p. 541.

(q) Apud eundem l. d. P. I. p. 674. vbi verba diplomatis ita sunt comparata: *Ebenmäßiger Gestalt, da nun fürbaß in der Stadt Franckfurt jemands ohne rechtmäßige Erben oder* Successoren *abgehen, und der Ends liegend oder fahrend Guth hinterlaßen, oder jemand desjenigen, deßen er unwürdig ist, oder sich unwürdig und unfähig gemacht, mit Recht entsetzt wird, welche in Latein* bona vacantia, *und* indignis ablata *genannt vverden, vvollen, setzen und meinen vvir, daß ermeldte von Franckfurt solche* an unser Stadt *zu sich nehmen und ihrem* aerario *zu gemeiner Stadt Besten einheimischen, und darinnen, gleich unserm Kayserl.* Fisco *zu einigen* Inuentario *nicht verbunden seyn, sondern sich auch in deme, gleichvvie obstehet, aller und jeden* Beneficien, Priuilegien, Prærogatiuen *und Freyheiten, so die Rechte unserm Kayserl.* Fisco *zulaßen, durchaus gebrauchen, derselben sich freuen und genießen sollen, sonder alle Gefährde.*

§. XI.

Argumenta contraria remouentur.

In tanta igitur veritatis luce vix est, quod moremur tenebras, quas hic nonnulli offundunt. Quod enim a fructibus iurisdictionis in compensationem onerum ciuitatibus,

bus, quae mero imperio gaudent, necessario relinquendis desumunt, argumentum ideo non procedit, quia sub eiusmodi fructibus ipsi, qui sic argumentantur, nihil aliud, quam quod ex mulctis poenisque prouenit, intelligunt. Quum vero, qui sine herede decedit, nihil deliquerit, neque adeo puniri queat; nullo sane iure nulloque titulo is, qui merum habet imperium, eius bona occupabit. Nec magis stringit obiectio ex Reformatione politica de ao. 1577. iuxta quam monopolarum bona fisco Magistratus cedere debent, mero imperio instructi (*a*). Vt enim taceamus, non sine magna veritatis specie RHETIVM (*b*) hoc illis solum Magistratibus tribuere, quibus Regalia sunt concessa; nec casus hic singularis expressus ad casus non expressos extendendus, nec a poena delicti ad successionem fisci, recte ita iudicante STRYKIO, (*c*) inferendum est.

(*a*) Tit. 18. §. 2. verbis: *Der peinl. Strafe deren Endes hat.*

(*b*) *Inst. iur. publ.* L. II. Tit. 21. § 2.

(*c*) l. c. §. 12.

§. XII.

Qui ius occupandi bona vacantia Nobilibus imperii mediatis tribuunt, eorum potissimum sententia nituntur, qui, omne feudum nobile etiam Regale esse, sibi persuadent. Quem WESENBECII (*a*) errorem dudum refutauit LVDWELLVS, (*b*) a STRYKIO (*c*) hoc nomine laudatus. Quamuis enim cum feudis nobilibus dignitas aliqua sit coniuncta, qua discernuntur ab ignobilibus; non ideo tamen Regalia eis statim sunt annexa, quin potius

An Nobilibus mediatis competat ius occupandi bona vacantia, disquiritur.

us apud interpretes iuris feudalis receptiſſima eſt diuiſio, qua ipſa feuda nobilia in Regalia & non Regalia diuidi ſolent, adeo vt feudum nobile, ſpeciatim ſic dictum, & feudum non Regale coincidant. *(d)* Neque hinc poſſeſſor eiusmodi feudi ſibi ſuisque ſucceſſoribus plus iuris acquiſiuiſſe cenſendus eſt, quam illi per literas inueſtiturae fuit indultum. Hinc vere ANT. SOLA, quem laudat KLOCKIVS *(e)*, poſt RVINVM docuit, Nobiles, ſuperiorem recognoſcentes, licet mero & mixto imperio ſint inueſtiti, iura fiſcalia non habere.

(a) De *feud.* c. 2. n. 4.

(b) Tr. de *diuiſ. feud.* c. 2.

(c) Diſſ. de *Succeſſ. fiſci* §. 16.

(d) Conf. GOTHOFR. ANTON. *Diſp. feud.* 1. §. 6. GEORG. OBRECHT. Tract. *feudal.* opera IOH. THOMAE OBRECHTI, filii, Argentorati 1617. editus L. I. c. V. n. 31. IOH. HELV. SINOLDI dicti *von* SCHVTZ *Colleg. feud.* c. III. §. 5. STRVV. *Syntagm. iur. feud.* c. III. Aph. 6. HORN. *Iurispr feud.* c. III. §. 16.

(e) De *aerar.* L. II. c. 136. n. 10.

§. XIII.

Poſſunt tamen & ciuitates & Nobiles hoc ius acquirere

Ex dictis iam ſatis conſtabit, ius occupandi bona vacantia tam iuxta ius Rom. quam Germanorum inſtituta, regulariter nemini, niſi Principi, competere; adeoque nec ciuitates prouinciales, nec nobilitatem mediatam, illa ſibi vindicare poſſe. Non tamen ita comparata eſt haec regula, vt nullam plane exceptionem admittat; quandoquidem & vrbes municipales & Nobiles mediatos per mo-

modum priuilegii ex concessione speciali, s. titulo oneroso, siue lucratiuo, hoc ius, vti alia Regalia, acquirere posse, reque vera sic acquisiuisse, qualis etiam legitima acquisitio vetustatis auxilio ex tempore, cuius non amplius extat memoria', praesumitur, exploratissimum, (*a*) variisque exemplis comprobatum est. De Saxonia iam dictum est supra. Diploma, quo Albertus, Dux Megapolitanus, Rostochiensibus omnimodam iurisdictionem, acceptis bis mille thalerorum Rostochiensium marcis, concessit, exhibet supra laudatus MENCKENIVS, (*b*) simulque acute disquirit, quid sub nomine attinentiarum, emolumentorum obuentionumque, ibi intelligatur, & an ius fisci quoque illis venditum fuerit? Ciuitati Argentoratensi, cui per Capitulationem cum Rege Gall. ius fisci non fuit ademtum, potestatem vindicandi bona vacantia vindicat SPIELMANNVS. (*c*) In Frisia Orientali vrbem Embdam maiori hic iure gaudere, compertum habemus. quam ciuitates, Nordenam & Auricum, quae nequidem criminali iurisdictione instructae sunt, & quarum consules ac senatores, a principe constituti eam ipsius nomine administrant. Nobiles ibi, qui solum castra vel praedia sine omni iurisdictione possident, discernuntur ab iis, qui iurisdictione ciuili & criminali, immo etiam iure circa sacra gaudent, & nomine *derer Herrlichkeiten* (*d*) insigniuntur. Posteriores bona vacantia sibi adserere, vel exemplum hereditatis famosissimae virginis, *Antoniae Bourignon*, ostendit, cuius bona heredibus ipsius in Belgio tanquam indignis ablata, nobilem, sub cuius iurisdictione illa degerat, iure fisci occupasse, fides nobis facta est. Quod vtrum ex concessione Principis expressa, an praescriptionis titulo, possideant, nobis quidem non constat.

 (a) Conf.

(a) Conf. BRVNNEM ad Tit. C. de *bon. vac.* n. 3. OCKEL de praescript. *immem.* c. 11. §. 4 MEV. P. IV. §. 66. COTHMANN. Vol. 2. Conf. 55. n. 24. sqq. PEREGRINVS l. c. L. I. Tit. 2. n. 65. MYNSINGER Conf. 63. n. 3. LAVTERB. Diss. de *iure fisci* c. 11. §. 16. Ill. BOEHMER I. E. P. L. II. Tit. 26. §. 35 sqq. PERILL. de WERNHER P. IV. obs. 5. vbi contra BEIERVM & THOMASIVM, qui, praescriptionem Regalium ad iura subditorum non pertinere, docuerunt, solide, more suo, disserit. Add. Viri Ill. DAVID. GEORG. STRVBE, *Vindiciae iuris venandi* cap. 2. §. 5. ibiq. cit. Dn. ICKSTATT. De *possessione Regalium* §. 28. sqq.

(b) Diss. cit. §. XIII. & XVIII.

(c) In Diss. de *Success. fisci* §. 26.

(d) Ad cuius nominis illustrationem facit FERDINANDI CHRISTOPH. HARPRECHTI *Euolutio Clausulae mit denen Herrlichkeiten.*

§. XIV.

Regula de bonis vacantibus fisco principis adserendis in terris Brunsuico-Luneb. quoque obtinet.

Regulam, quam circa acquisitionem bonorum vacantium obtinere, adfirmauimus, si ad terras Brunsuico-Luneburgicas adplicamus, illam hic eo certiori niti fundamento, deprehendimus, quo maior in illis iuri communi auctoritas conciliata est, postquam, testantibus Constitutionibus Principum compluribus, quas CHRISTOPH. IOH. CONR. ENGELBRECHTVS (a) & ESAIAS PVFENDORFFIVS (b) commemorant, ius Saxonicum penitus ibi fuit abrogatum; cuius abrogationis caussas inuestigauit Vir Excell. CHRIST. LVD. SCHEIDIVS, (c) superiori anno ex Academia Georgia Augusta Hafniam, ad ornandam ibi Professoris Spartam, euocatus.

(a) In

(a) *In iuris Brunsuico-Luneburgici enucleati Spec. primo de genuinis decisionum iuris fontibus in terris Brunsuico-Luneburg.* Thes. 16. sqq.

(b) *Introduct. in Processf. ciu. Electoratus Brunsuico-Luneb.* P. III. c. 22. §. 18. sqq.

(c) In progr. inaug. *Quam ob causam in teris Brunsuico-Luneb. iura Saxon. abrogata fuerint?* exponente.

§. XV.

Sed eaedem quoque locum habent exceptiones.

Easdem tamen & hic limitationes locum inuenire, quibus regulam illam circumscripsimus, exempla vrbium nonnullarum ostendunt, quae iure occupandi bona vacantia sine omni dubio gaudent. Ita ciuitas Luneburgensis non tam praescriptionis titulo, vti quidem ex KLOCKIO (*a*), qui CRANZIVM & MYNSINGERVM sequitur, referunt plerique, quam ex speciali priuilegio hoc ius possidet, quod Dux Otto iam anno 1247. die Vitali ipsi concessit, & quod alias intuitu temporis, hisce in casibus definiti, iuribus Germaniae, supra adductis, apprime conuenit. Hisce enim constat verbis: *Quicunque etiam aduena in ciuitate moriens, nec habens aliquem, qui bona, quae reliquit, de iure tollere debeat, Ciuitas & Iudex de pari consilio tollent, & infra annum & diem reseruabunt, & si infra dictum tempus frater vel aliquis consanguineus suus bona illa requisierit, & per iustitiam poterit obtinere, illi debent praesentari, sin autem infra tempus praescriptum nullus ea requisierit, duas partes ad structuram ciuitas, & Iudex tertiam partem tollet.* Sicuti autem priuilegium istud Ottonianum non totam hereditatem vacuam, sed duas saltem partes, tribuit ciuitati, tertia Aduocato s. Praefecto reseruata; ita casibus existentibus ipso vsu quoque hanc partitionem obtinuisse, literae resignatio-

nis iudicialis ao. 1361. datae, ostendunt, quas publica fide hic subiunximus. (*b*) Similem casum etiam anno 1430. accidisse, nobis ex rationibus aedilitiis relatum est, in eo tamen a priori illo differentem, quod tota hereditas 17. tantummodo schillingis 8. denariis constaret. Postquam vero per Recessum ao. 1576. ius Aduocatiae, quod antea nomine Principis administrabatur, titulo oneroso & ea quidem lege acquisiuit ciuitas, vt quotannis adhuc mille thaleros fisco Regio soluere teneatur; tertia quoque pars, alias Aduocato competens, ipsi accreuit, adeoque nunc tota hereditas, si qua vacare contingat, Magistratui cedit. Vnde etiam in statutis vrbis, (*c*) ao. 1576. d. 3. Iun. publicatis, quae Principes successores indulgentissime confirmare solent, eiusmodi bona vacantia Magistratui oppidano plenissime adscribuntur. Eodem iure statutario gaudere ciuitatem Vlzensem, compertum est. (*d*)

(*a*) De *Aerario* L. II. c. 136. n. 35.

(*b*) Vid. Appendix ad calcem Dissertationis adiecta, N. I.

(*c*) Reform. Policey-*Ordnung* s. *Stadt Recht* P. IX. Tit. 20. *vom zehenden Pfenning, und von Herrenlosen, verbiesterten, verloffenen und loofsgestorbenen Güthern*, ibi:

Alle Kauffmanns-Gühter, die keinen Herren haben, sondern auff und um das Kauff-Hauß herliegend befunden werden, und davon man nicht weiß, wem sie zuständig, sollen durch unsere Cämmerer, nach Auffschreibung der Gemärcke und anderer Mahlzeichen, angetastet, auffs theureste verkauffet, zu Gelde gemachet, und Uns zur Rechenschafft gebracht werden; käme dann hernach gewisse Kundschafft, wem dieselben zugehöreten, so soll der Werth davon dem rechten Herren erstattet werden, sonsten aber bey dem Gemeine Guhte alhie bleiben.

Gleicherweise sollen auch Unsere Cämmerer derjenigen Güther zu sich nehmen, die alhier ohne Erben, und ohne beständig Testament

ſtament verſterben, und dieſelbe auffhalten Iahr und Tag. Kommt denn in ſolcher Zeit ein wahrhafter Erbe, und gewönne ſolche Güther mit Recht, ſo ſollen ihm dieſelben folgen, wo nicht, ſo bleiben ſie bey Vns, *dem Raht eigenthümlich.*

(*d*) Conf. PVFENDORFF l. c §. 19. & P. I. C. IV. §. 40.

§. XVI.

In Ducatu Lauenburgico, qui plerumque Saxoniae inferioris nomine denotari ſolet, res ideo dubia videtur, quia in illo iusSaxonicum adhuc vigere vulgo creditur. Neque errare, qui hanc ſententiam fouent, dixeris, ſi, quod Ordinatio iudicii aulici Lauenburgenſis de vſu iuris Saxonici diſponit,formulamque iuramenti, quo Adſeſſores huius iudicii adſtringi debent,ibi praeſcriptam,perpendas. Verum enim vero, quum verba Ordinationis non ſine diſcrimine accipienda, ſed ad ius Saxonicum tantummodo,quatenus receptum ipſoque vſu & obſeruantia,quam qui adfirmat, caſibus emergentibus, probare debet, comprobatum eſt,reſtringenda ſint, prouti declarationes recentiores, quas vſus fori hodiernus ſequitur, ſatis manifeſte oſtendunt (*); dubium inde,ſubnatum,ſtatim corruit,& regula noſtra ſalua manet. Neque tamen hic ſine exceptione eſt. Quamvis enim in rationibus vrbium, Moellenſis & Lauenburgenſis, quae quotannis Regimini Razeburgenſi exhibentur, nullum de bonis vacantibus veſtigium occurrat; ciuitatem tamen Razeburgum praeſcriptionis immemorialis titulo ius ea occupandi poſſidere, & inde ab initio huius ſeculi in omnibus eius rationibus publicis rubricam *von Heimgefallenen Gütern*, quam inter alia exempla hereditas *Quid obtineat in Ducatu Lauenburgico?*

Ioh. Holſtii ao. 1705. expleuit, deprehendi, ab auctoribus fide dignis nobis indicatum eſt.

(*) Res tota diſtincte proponitur in Rationibus dubitandi & decidendi, quibus ſententiam ſuam, ao. 1736. d. 16. Ian. ab Ill. Regimine Ducatus Lauenburg. publicatam, ſtipavit incluta Facultas Iurid. Kilonienſis. Quare operae pretium nobis viſum eſt illas ſimul cum ſententia Appendici ſubiunctæ inſerere N. II.

§. XVII.

Quid in Ducatu Bremenſi & Principatu Verdenſi?

Eadem dicenda nobis ſunt de Ducatu Bremenſi & Principatu Verdenſi, in quorum vtroque vacantia bona regulariter fiſco Regio cedere, res, in Ill. Cancellaria Stadenſi iudicatae, & caſus nouiſſimi, qui ao. 1727. & 1738. extiterunt, teſtantur. Sicuti tamen ciuitas Stadenſis, cum qua vrbs Buxtehuda fere paria iura habet, ab Archiepiſcopo Hilleboldo iam ao. 1269. die Beati Michaelis inſignia quaedam priuilegia obtinuit; ita etiam, ius occupandi hereditates vacantes ex eiusdem Hilleboldi conceſſione ſibi competere, contendit. Verba priuilegii ex authentico exemplari, (*a*) huc ſpectantia, ſic habent: *Item ſi quis alienus in ciuitate mortuus fuerit, exuuiae eius in poteſtate ciuium & iudicis per annum & diem maneant, & ſi medio tempore legitimus heres mortui venerit, eas accipiet. Sin autem; ciues duas partes accipient, Aduocatus tertiam.* Quae verba ſi cum priuilegio Ottoniano, eodem ſeculo ciuitati Luneburgenſi tributo & ſupra relato, comparemus, non ſolum eandem partium diſtributionem inter ciuitatem & Aduocatum, a principe conſtitutam,

tutam, ſed etiam aduenarum ſolum & alienorum hominum mentionem deprehendimus. Interim tamen vſu & obſeruantia vtraque vrbs indigenarum quoque hereditates vacuas, forte tanquam ius minus, quam ius albinagii, de quo mox dicemus, ſub hiſce verbis intellexit. Niſi igitur contraria vel conſuetudo, vel ſanctio poſſit oſtendi, ſine dubio vtraque etiam tuto ad priuilegium ſuum provocabit. An autem ab hac ſola particula ad reliqua iura fiſci omnia concludi poſſit, alia eſt quaeſtio, quam nunc in medio relinquimus. Quod ad ciuitatem Verdenſem attinet, illam praeter imperii immedietatem, quam vocant, eminentibus olim iuribus, interque ea iure pangendi foedera gauiſam eſſe, ex foedere conſtat, quod ao. 1417. cum Bernhardo & Wilhelmo, itemque ao. 1445. cum Friderico, Diuis Ducibus Brunſuicenſibus ac Luneburgenſibus, iniit, eisque vrbis Aduocatiam obtulit. Ius autem fiſci exinde ſibi adſerit, quod non ſolum hucvsque mulctas & compendia, ex quouis delicto obuenientia, nemine contradicente, ſed etiam, ſub exitum ſuperioris & initium huius ſeculi, areas deſertas, praeuiis citationibus edictalibus, praefixo termino peremtorio, tanquam bona vacantia & caduca, ſibi vindicaverit aliisque vendiderit. Exemplum vero hereditatis vacuae, quam itidem occupauit, praebet Ioh. Dobbelings ao. 1693. ſine herede defunctus, ex cuius bonis Magiſtratus oppidanus domum alii ciui, Dauidi Unrauh, venditione facta, iudicialiter reſignauit teſtibus literis hic ſubiunctis (*b*); ſicuti etiam ius fiſcale indeque competens ius praelationis ipſi hactenus in concurſibus creditorum profuiſſe, fide aliorum, qui rationes huius vrbis propius norunt, adſeuerare

rare non dubitamus. Non magis autem vrbi Verdensi, quam Stadensi, obstabit lex Suecica, ao. 1710. promulgata, (c) quae liberis illegitimis, sine herede decedentibus, omnem testamenti factionem interdicit eorumque hereditatem fisco Regio tribuit. Quum enim hic casus plane sit diuersus, quippe quo ius in bona priuatorum modo extraordinario ex mera Superioritate territoriali & potestate legislatoria exercetur; ius ordinarium iis, quibus antea illud concessum fuit, noua hac specie successionis in bona vacantia liberorum illegitimorum non ademtum fuisse existimandum est.

(a) Quod cum forsan publicam in lucem nondum prodierit, non ingratum fore harum rerum curiosis, putauimus, si illud integrum, prout nobiscum beneuole communicatum est, in Appendicem transcriberemus N. III.

(b) Vid. Adiunct. sub N. IV.

(c) Vid. Brem. Policey-*Ordnung* anno 1732. edit. pag. 777.

§. XVIII

De iure Albinagii.

Superest, vt, antequam finem huic dissertationi imponamus, pauca adhuc de alienigenis & peregrinis addantur, quorum bona, ob frequentes Germanorum peregrinationes Gallorumque religionis causa mutata domicilia, saepius vacare solent, quam indigenarum. Quamuis enim odium peregrinitatis, iam olim per concessam omnibus, qui in orbe Rom. sunt, ciuitatem Romanam ab ANTONINO Imperatore, ad cuius constitutionem prouocat IVSTINIANVS, (a) emollitum, (b) postea vero quasi postliminio a Longobardis, in Italia rerum potitis,

potitis, receptum, & ab Imperatore Friderico II. promulgata humaniſſima conſtitutione, (c) cui in Germania quoque ſua conſtat auctoritas, penitus fuerit ſublatum; (d) iure tamen retorſionis, aduerſus Galliam potiſſimum, in qua ipſum nomen iuris Albinagii, le *Droit d' Aubaine*, natales ſuos accepit, (e) illud adhuc obtinet. Hinc etiam vltra illos caſus non eſt extendendum, qui ſoli in Gallia oneri Albinagii ſunt obnoxii, neque adeo locum habet, quamdiu adhuc adſunt in Germania heredes conſanguinei capaces, vtut remoti, quibus hereditas, heredi propinquiori, ſed peregrino & in Gallia domicilium habenti alias delata, cum hic pro mortuo, & quaſi nullo habeatur, ac lege albinagii incapax ſit, tanquam vacua, cedit. Hoc enim caſu in ipſa Gallia fiſcum Regium excludi, ſcriptores Galli, quantumuis alias ipſi faueant, vnanimi ore confitentur; (f) & nouiſſime IV. Aduocati Regiae curiae Pariſienſis, hac de re conſulti, teſtatum fecerunt. (g) Praeclare vero hanc quaeſtionem decidit, Vir ingenio prudentiaque acutiſſimus, Perill. Dn. de MEIERN, in Reſponſo peculiari eoque ſolidiſſimis rationibus ſuffulto, (h) cui caſus, qui aliquot abhinc annis in hiſce terris extitit, anſam praebuit. Sicuti autem in Gallia bona iure Albinagii vacantia, non Magiſtratus, ſed fiſcus Regius ſibi vindicat; ita, ob ius retorſionis ſingulare, quod ſtrictae eſt interpretationis, in Germania (i) & in ipſa quoque Saxonia, illa non Magiſtratibus, licet mero imperio gaudentibus, ſed fiſco Principis, acquiri, obſeruat BERGERVS. (k) Idem obtinet in hiſce terris, in quibus hereditates eiusmodi vacantes ſuſtentationi militum emeritorum indulgentiſſime ſunt deſtinatae. (l)

(*a*) In *Nou.* 78. c. 5.

(*b*) Vid. l. 17. ff. de *Statu hom.* & conf. EZECH. SPANHEMII *Orbis Rom.*

(*c*) Auth. *omnes peregrini* c. Commun. *de Success.*

(*d*) Conf. Ill. HEINECCII *Elem. iur. Germ.* L. 1. §. 431. & V. C. IOH. RVDOLPHI ENGAVII *Elem. iur. Germ.* L. II. §. 352.

(*e*) De Etymo nominis aeque, ac de iure ipso, praeter scriptores Gallos, FRESNEVM, IOH. BACQVETVM, FERRIERIERIVM, REN. CHOPPINVM, GAMAM aliosque, ex instituto egerunt inter nostrates viri celeberr. HACKMANNVS, FRANCKENSTEINIVS, DITHMARVS, PESTELIVS, Dn. a LVDEWIG, alii, quos consuluisse iuuabit. conf. etiam *wöchentliche Hallische Anzeigen* de ao. 1735. N. XXVI. de ao. 1736. N. XXXVII. add. BEYERI *delin. iur. Germ.* L. II. c. 12.

(*f*) Conf. BODINVS de Rep. L. I. c. 6. p. 99. BACQVET *dans le Droit d' Aubaine* c. 25. add. Responsum Ludevvigianum *in Hallischen Anzeigen* de ao. 1736. N. XXXVII. & N. XXXIX. vbi plures distincti casus distincte proponuntur ac deciduntur.

(*g*) Digna nobis visa ipsorum est Attestatio, quae locum occuparet inter Adiuncta N. V.

(*h*) Vid. Adi. N. VI.

(*i*) Quibus limitibus ius hoc talionis Rex Borussiae in terris suis circumscripserit, ostendit constitutio, Magdeburgi data d. 26. Octobr. 1739. quam exhibent *Hallische Anzeigen* eiusdem anni N. L.

(*k*) In *Supplem. Elect disceptat. forens.* T. II. p. 2046. sq.

(*l*) Vid. Edict *wegen der* Fonds, *welche der* Hospital- *und* Inualiden-Casse *zufliessen vom 13.* Decembr. 1709. quod extat N. LV. cap. III. *vom* Militair-*Wesen*, P. III. *derer Chur-Braunschweig-Lüneburg. Landes-Ordnungen, und Gesetze* edit. nouiss. Gottingens.

N. II.

APPENDIX.

N. I.

Ad §. XV.

Literae Resignationis iudicialis venditae ab Aduocato Ducis Brunsuic. Luneb. hereditatis vacantis de ao. 1361.

NOs Consules, cet. Tenore presencium recognoscimus & testamur, quod Strenuus Vir Thidericus Slette, Magister coquine Incliti Principis & Domini, nostri Domini Wilhelmi Ducis in Luneburg, habens in hoc plenum posse nomine aduocatie, quam idem Thidericus Slette pro tunc rexit & habuit iusto vendicionis tytulo pro certa pecunie summa iam eadem Thiderico soluta. Vendidit dimisit & in iudicio resignauit. Iohanni Semmelbecker. & eius veris heredibus tertiam partem Dominii sartaginis. que dicitur Wechpanne posite ad dextram manum in introitu domus Gosletzinghe in Salina Luneborch. nec non tertiam partem vnius Plaustri salis quolibet flumine tollendum in eadem Sartagine iam predicta. iure hereditario possidendam & ad faciendum cum eisdem partibus, quicquid ipsius Iohannis vel suorum heredum placuerit voluntati. Predicte partes dominii & Plaustri per obitum Mechtildis. relicte quondam Arnoldi iuxta Pontem & heredum ipsius, bone memorie vacauerunt. & sic legitimis heredibus deficientibus, & non existentibus, ad Aduocatum, tanquam ad Iudicem fuerant deuolute. In cu-

ius facti testimonium Sigillum nostrum presentibus est appensum partium ob rogatum. Datum anno Domini M CCC LXI. in profesto beati Georgii martiris gloriosi.

N. II.

Ad §. XVI.

Sententia inclutae Facult. iurid. Kilon. cum rationibus decid. vsum iuris Sax. in Ducatu Lauenburg. limitantibus.

AUf eingewandte Appellation, *derselben* Iustification, *und erfolgtes Einbringen in Sachen* Victoris Iohann Schützen uxorio & coheredum nomine, *Kläger und* Appellanten *an einem, wieder* Peter Hieronymum Meyer, *Weyl. Bürgermeister zu Lauenburg, Beklagten und* Appellaten, *ietzo dessen Wittiben, und Erben, am andern Theil,* in puncto hereditatis, *erkennen Königl. Groſs-Britannisch. zur Churfürstl. Braunschweig-Lüneburg. Regierung im Hertzogthum Lauenburg verordnete Regierungs-Räthe nach eingeholten Rath auswärtiger Rechts-Gelehrten vor Recht:*

Daſs die Formalien *der eingewandten* Appellation *ihre Richtigkeit haben, auch der* Materialien *halber aus den* Acten *und der Partheyen Einbringen so viel erscheine, daſs* Appellanten ad cautionem de rato, *wozu sie sich erbohten, billig zuzulassen, und hiernechst des* Appellaten *Witbe und Erben, die sämtl. Verlassenschafft des* Appellanten *seeliger Ehe-Frauen gebohrner Elisabeth Bartelsen nebst allen* a tempore obitus *derselben von dem* Appellaten, Petro Hi-

Hiero-

Hieronymo Meyer *dessen Wittbe und Erben gehobenen Nutzungen*, *an* Appellanten *auszuantworten*, *und zu dem Ende innerhalb 6. Wochen von solchen Nachlass ein zu recht beständiges* Inventarium *oder Eydliche* Specification *an selbige zu* ediren *schuldig seyn. Die Unkosten aber werden gegen einander* compensiret *und aufgehoben. Von Rechts wegen.* Publiciret Praesente actore Schützen & Praesentibus partium Procuratoribus. Ratzeburg *den 16.* Ianuar. *1736.*

(L.S.) *Daß dieses Urtheil den Rechten, und uns zugeschickten* Acten *gemäß, bekennen Wir* Decanus, Senior, Doctores *und Professores der* Juristen-Facult*ät auf der Hochfürstl.* Universit*ät zu Kiel. Uhrkundlich Unsers vorgedruckten* Facult*ät Einsiegels.* Actum *Kiel den 31.* Decembr. 1735.

Rationes decidendi.

IST Petri Hieronymi Meyers, *Weyl. Bürgermeisters zu Lauenburg, erste Ehe-Frau Elisabeth, gebohrne Bartels, ohne Hinterlassung Leibes-Erben verstorben, und es haben derselben Bruders Kinder*, Victor Johann Schütz uxorio & coheredum nomine *von dem Hinterbliebenen, und nunmehro auch verstorbenen Wittber, als Erben* ab intestato *der Elisabeth Bartels, die von selbiger hinterlassene unbewegliche Gühter gefordert. Als aber beklagter Meyer durch das von den Beamten zu Lauenburg abgesprochene Urtheil von der Klage* absolviret, *und entbunden worden, haben Kläger dawieder an Königl. und Churfürstliche Regierung in dem Hertzogthum Lauenburg* appellationem *eingewandt, und daneben vermöge der gemeinen Kayserl. Rechte die Ausantwortung der gantzen Verlassenschafft der Elisabeth Bartels gesuchet.*

Ob nun wohl Kläger das fatale Appellationis interponendae *verstreichen lassen, hiernächst* Materialia *anlangend, Beklagte* exceptionem legitimationis *den Klägern* opponir*et, indem Iochim Bartels die Vollmacht nicht unterschrieben, und dass er von Anfang her mit dieser Klage nichts zuthun gehabt, auch keinen Theil daran nehmen wolle*, protestir*et, ferner in der Haupt-Sache sowohl Kläger, als Beklagter bey dem* foro primae instantiae *das Sächsische Recht, Krafft dessen der Ehe-Mann seines verstorbenen Weibes bewegliche Gühter erbet, als* fundamentum decisionis, *angenommen, angesehen solcherwegen Kläger* Victor Iohann Schütz uxorio & coheredum nomine *nur auf die Ausantwortung, und Abtragung der von des Beklagten Ehe-Frauen Elisabeth, gebohrner Bartels, hinterlassenen unbeweglichen Gühter, nemlich des Wohnhauses und Gartens, als welche mit gedachter Elisabeth Bartels Gelde erkauffet worden, die Klage gerichtet, und Beklagter angeführet, dass ungeachtet er diese* immobilia *mit seiner seel. Ehe-Frauen Gelde erkauffet, selbige nichts desto weniger, wie alle übrige* Mobilia *derselben nach dem im Hertzogthum Lauenburg* recipir*ten Sachsen-Recht auf ihn vererbfället worden, ihm zugehören, zumahl wie der in der anderen* Instantz producir*te Kauff-Brieff ergiebet, das Hauss und Garten auf des Klägers Nahmen geschrieben vvorden*, & res vero alterius pecunia comparata non ad dominum pecuniae pertineat, sed ad eum, qui eandem rem proprio nomine, licet pecunia aliena, comparauit

L. 6. Cod. de R. V.

l. 6. & 8. si quis alt. vel sibi al. pecun. em.

Trentacinq. Lib. III. tit. de emt. resol. 8.

Beklagter auch daher in der Appellations-Instantz *annoch und ungeachtet des von Klägern vorgeschützten* erroris Aduocati, *indem der erste* Aduocat in Iure Saxonico *sich gegründet, da er vielmehr in denen gemeinen Rechten den Grund der Klage setzen*

tzen sollen, das Sächsische Recht zum Grunde der Decisionis *geleget wissen will, und daß solches in dem Hertzogthum Lauenburg* generaliter *im Gebrauch sey, wieder den Kläger, als welcher nunmehro vermöge gemeiner Kayserl. Rechte die sämtliche Verlassenschafft der verstorbenen Elisabeth Bartels, sie bestehe in beweglichen oder unbeweglichen Gühtern, von dem Beklagten gefordert, und zugleich den* vsum iuris Saxonici *in gegenwärtigen Fall, oder* circa successionem mariti in bona vxoris mobilia *streitet, zu behaupten gesuchet, angesehen die Hoff-Gerichts-Ordnung* Tit. 1. §. 6. *besage*;

> *Daß zuforderst nach der Städte und Aemter* Vniversal- *oder* Local-*Gewohnheiten, dann nach des Fürstenthums* Constitutionen *und* Statuten *nicht weniger nach der Städte* local Statuten, *und wo diese nicht zureichen, nach dem Sachsen-Recht, wie dasselbe von Alters her in dem Fürstenthum* recipiret, *und durch bisherigen Gerichts-Brauch in* Obseruanz *kommen, und* NB. *wo dieses auch aufhöret, nach den gemeinen beschriebenen Geist- und Weltlichen Kayser- wie auch Lehn-Rechten* Deputations- *und Crayss-Abschieden, so viel dieselbe die* Iustiz concerniren, in specie *nach dem jüngeren Reichs-Schluss* de Anno *1654. und darauf den 4.* Dec. *solchen Jahres erfolgten Crayss-Schluss zu Braunschweig errichtet, so viel davon in Abführung der alten Schulden noch in* obseruanz *ist, gesprochen und geurtheilet werden soll*;

imgleichen der in der Hoff-Gerichts-Ordnung Tit. *6. befindliche* Assessoren *Eydt des Inhalts:*

> ***Ich schwere, daß Ich in diesem Fürstlichen Sächsischen Hoff-Gericht, getreulich und mit Ernst abseyn, nach gewöhnlichen Sachsen- und wo das aufhören wird, nach des Heil. Römischen Reichs gemeinen beschriebenen Rechten und Abschieden &c. richten will.***

Den

Den Gebrauch des Sachsen Rechts vor den gemeinen Kayserl. und des Reichs beschriebenen Rechten bestärcke, ebener massen die Worte der Hoff-Gerichts-Ordnung Tit. 38. §. 1.

> *Weil wieder die gesprochene Urtheile nach denen in Unserm Fürstenthum gewöhnlichen Sachsen-Rechten auch die Leuterungen zuläßlich &c.*

generalem iuris Saxonici vsum *anzeigen, nicht weniger der Sachsen-Lauenburgische Landes*-Receſs de ao. 1702. *in den Worten:*

> *Zum siebenzehenden soll in dem Hertzogthum Lauenburg allezeit eine absonderliche Regierung, Hoff-Gericht und* Consistorium, *wie auch das alda übliche Sachsen-Recht verbleiben;*

den allgemeinen Gebrauch des Sächsischen Rechts bestätige, hiemit auch die Policey-*Ordnung* Part. I. art. 10. in verbis:

> *Und in Mangel oben angeregter* Statuten *und Gebräuche nach Sachsen-Recht, und wo das aufhöret, oder in Abgang kommet, nach den beschriebenen Kayser-Rechten sprechen;*

übereinstimme, gleichergestalt dieselbe Policey-Ordnung P. II. art. 9. *von dem* Usu Iuris Saxonici generali, *in dem Hertzogthum Lauenburg, und zwar so viel insonderheit die* successionem ab intestato *betrifft, zeuge, deren Worte also lauten:*

> *Nachdem die Erbschichtung, wenn kein* Testament *gemacht, viel Umstände hat, die hieher nach der Länge nicht können gesetzet werden, lassen wir es nach dem wohlhergebrachten Gebrauch Unsers Fürstenthums, da man*

dem

dem Sachsen-Rechte folget, beruhen, da aber dasselbe aufhöret, wollen wir, dass es mit der Erbschichtung nach gemeinen beschriebenen Rechten, und des Heil. R. Reichs Constitutionen *gehalten vverde.*

mithin, da aus dem, was jetzt angeführet worden, die receptio iuris Saxonici generalis *in dem Hertzogthum Lauenburg erhelle, Beklagter* eius usum in casu singulari, *dass neml. dasselbe auch in dem Fall im Gebrauch sey, da der* Maritus heres mobilium uxoris *seyn will, zu erweisen sich nicht schuldig erachtet, sondern davor hält, dass das Sächsische Recht* generaliter *so lange in dem Hertzogthum Lauenburg gelten müsse, biss Kläger* illius abrogationem in casu speciali *beygebracht, dessen Satz, dass das Sächsische Recht in dem Hertzogthum Lauenburg ein* ius peregrinum *sey, keinen Grund habe, indem vielmehr solches in selbigem, als einem von jeher Sächsischen Hertzogthum, als ein* ius patrium *anzusehen, wie denn auch diese* Prouintz *unter die* terras iuris Saxonici *gehöret,* pertinet enim Lauenburgicum patrimonium ad indubiam iuris Saxonici portionem, cuius nomen etiam nunc retinet, ut loquitur

Gribner in differt. de terris iuris Saxonici §. 32.

Dieweil aber dennoch Kläger und Appellant contra lapsum fatalis interponendae appellationis in integrum restituiret *vvorden, auch* Appellat *nachgehends die* formalia *der eingevvannten* Appellation *nicht angefochten, hiernechst* materialia *betreffend, daraus, dass* Joachim Bartels *die Vollmacht nicht unterschrieben, sondern mit dem* Process *nichts zu thun haben vvollen, eine rechts beständige* renunciatio *seines Erb-Rechts nicht zu schliessen, mithin, so lange die Zeit der Verjährung nicht verflossen, derselbe seine* iura integra *behält, und* ex post

facto *dem* Proceſſ *beytreten*, *und* Ante-Geſta ratificiren *mag*; quum nemo ius ſuum iactare praeſumatur,

l. 25. pr. ff. de prob.

Appellant *auch dieſervvegen* cautionem de rato, *vvodurch* Appellat *in Sicherheit geſetzet vvird*, *zu beſtellen*, *ſich* offeriret, *und die Rechte die Anverwandten zu dergleicheu* Caution *zu laſſen*,

l. 35. ff. de procurat.
Frantzk. ad Pand. d. t. n. 31.

Ferner in der Haupt-Sache dem Appellanten *und* Conſorten *als Land-Leuthen und der Rechte unerfahrnen*, *auch Perſohnen Weiblichen Geſchlechts*, *die* ignorantia iuris *vvohl zuſtatten kommen mag*, *und überdem der von dem erſten* Advocato *begangene* error, *da er in dem Sächſiſchen Recht ſich* fundiret, *dem Kläger unnachtheilig iſt*, error enim iuris, quem aduocatus errat, non nocet clienti;

Berger Elect. Diſceptat. Forens: tit. XVI. obſ. not. 3. pag. 463.

Zumahl Klaeger vvieder das Urtheil der erſten inſtantiae, *ſo ſich gleichfals* in diſpoſitione iuris Saxonici *gegründet*, appellationem *eingevvandt*, *vvelchenfalls*, *vvenn gleich Klaeger bey den Gerichtlichen Handlungen*, *und der* publication *des Urtheils gegenvvaertig gevveſen*, *demſelben der Irrthum des* Advocaten *unſchädlich iſt*,

per leg. ult. Cod. de errore Aduocator.

und denn ſolcher Irrthum darinnen beſtehet, *daſs die* Intention *der Klaeger in der Verordnung des Saechſiſchen Rechts*, *da vielmehr dieſelbe auf das* Ius commune *gerichtet vverden ſollen*, fundiret *vvorden*, *angeſehen* Appellant *in den* exhibitis

bitis num. actor. 24. 30. *und* 39. *klahr und deutlich gezeiget, dass in dem Hertzogthum Lauenburg das Sæchsische Recht nur* in casibus specialibus, *keines vveges aber* generaliter *im Gebrauch sey, mithin dem* Appellanten *der Bevveiss, dass in gegenvvärtigem Fall, da Er* ex dispositione Iuris Saxonici *die bevveglichen Gühter seiner verstorbenen ersten Ehefrauen erben vvollen, nach dem Sæchsischen Recht daselbst gesprochen vverde, obgelegen, immassen dass das Sachsen-Recht nur* particulariter *und nicht* vniuersaliter *in dem Hertzogthum* Lauenburg *üblich, aus der von dem* Appellaten *selbst angezogenen Lauenburgischen Hoff-Gerichts-Ordnung erhellet, deren in* tit. I. §. 6. *befindliche Worte:*

> *nach dem Sachsen-Recht, vvie dasselbe von Alters her in unserm Fürstenthum* recipiret. &c.

Allerdings restrictiue *oder* quatenus *und* in so weit *das Sachsen-Recht* recipiret *vvorden*, nicht aber demonstratiue, *oder* weil dasselbe recipiret *vvorden, zu verstehen, indem solches der Verfolg:*

> *und durch bisherigen Gerichts-Brauch* in obseruantz *kommen;*

bestærcket, als vvelche Worte so viel anzeigen, dass nicht das Sachsen-Recht per se oder an und für sich selbst die beständige Richtschnur der decisionum sey, sondern der vsus forensis dasselbe zu einer Norma iudicandi & dirimendi causas controuersas gemachet, *vveshalb* da die Consuetudo *auch* judicialis facti *ist, es iederzeit auf die Frage ankommet*, ob *in den vorkommenden Fall* das Sachsen-Recht durch den Gerichts Gebrauch in Obseruanz gekommen, oder nicht, *vvelchem die in der Vorrede der Hoff-Gerichts-Ordnung zu lesende Worte;*

vvie auch Sächsischen Rechten NB. so weit sie in Observanz gediehen;

beytreten, und, dass das Sachsen-Recht nicht gelte, es sey denn in obseruantz *und Gerichts-Gebrauch gediehen, bekræfftigen und daher die* in rationibus dubitandi *und der Hoff-Gerichts-Ordnung* Tit. I. §. 6. *angeführte ferner folgende Worte:*

Wo dieses (Sachsen-Recht) auch aufhöret, nach den gemeinen beschriebenen Rechten gesprochen, und geurtheilet vverden soll;

Dem Appellanten *nicht entgegen sind, alldievveil* ex antecedentibus, *und zugleich aus der Vorrede der Hoff-Gerichts-Ordnung zu ermessen*, dass unter dem Sachsen-Recht alhier nicht der bekannte Sachsen-Spiegel in toto suo complexu, sondern dasjenige aus dem Sachsen-Recht, welches vermittelst des Gerichtlichen Gebrauches zu einem Gesetz geworden, gemeinet werde, *gleichergestalt der in der Hoff-Gerichts-Ordnung enthaltene* Assessoren-*Eydt mehr vor* Appellanten *als vvieder denselben ist, indem die diesem Eyde* inserirte *Worte:*

nach gevvöhnlichen Sachsen-Recht;

abermahl nur diejenigen leges Saxonicas, *so durch die Gevvohnheit* approbiret *vvorden, anzeigen, allenfalls* ex antecedentibus *also erklæret vverden müssen, vvelche Bevvandniss es auch mit dem von* Appellaten *aus dem 38.* Tit. §. I. *der Hoff-Gerichts-Ordnung angezogenen* loco *hat, gestalt die Worte:*

nach denen in unserm Fürstenthum gevvöhnlichen Sachsen-Rechten;

Wie-

Wiederum einen vſum legum Saxonicarum limitatum & reſtrictum, quatenus conſuetudo eas approbauit, *bedeuten*, *und*, wofern man nicht ohne Grund und Noht in der Hof-Gerichts-Ordnung, als welche in den vorhergehenden angeführter maſſen receptionem iuris Saxonici reſtrictam feſtgeſtellet, antinomias zugeben will, ſolchergeſtalt anzunehmen ſind, *zumahl in ſo vielen Stellen der Hoff-Gerichts-Ordnung des Sachſen-Rechts nicht* abſolute *und* ſimpliciter, *ſondern* cum adiecta qualitate

gewöhnlich; oder: wie es recipir*et*: *oder* ſo weit es in Obſervantz gediehen &c.

Meldung geſchiehet, *vvie denn auch die von dem* Appellaten allegir*te* Policey-*Ordnung ſolche*s *beſtätiget*, *indem die Worte* **Partis II. art. 9.**

nach dem vvohlhergebrachten Gebrauch Vnſers Fürſtenthums, da man dem Sachſen-Rechte folget &c.

Die Conſuetudinem & receptionem legitimam voraus ſetzen, *nicht vveniger der von dem* Appellaten *berührte Lauenburgiſche Landes-Receſs* de Anno 1702.

Daſs es bey dem alda üblichen *Sachſen-Recht verbleiben ſoll*; *beſaget*, mithin eine rechtliche Gewohnheit mit dem Sachſen-Recht verknüpfet *und* in dubio *mit der Hoff-Gerichts-Ordnung, aus vvelcher, vvie ervvehnet vvorden*, vſus iuris Saxonici non generalis, ſed in Caſibus ſolum ſpecialibus dargethan werden kan, *vor einſtimmig zu halten iſt*, *nach dieſer auch ebener maſſen die* Policey-*Ordnung als* lex prior, cui per poſteriorem derogatur *ſich richtet*, ſolche Geſetze alle aber, *durch Weyland Herzogs*, Georg Wilhelms *Glorvvürdigſter Gedächtniſs* Reſcriptum ſub dato Zelle d. 20. Dec. 1703. num. actor. 24. Die deutlichſte interpretationem authenticam erhalten haben, *angeſehen ob zvvar daſſelbe eigentlich auf die von dem von Vſſeln gethane Frage: Ob in dem Fürſtenthum Lauenburg*

in causa successionis in linea collaterali *nach gemeinen Kayserl. Rechten und* in specie *nach der* Constitutione Caroli V. de Anno 1521. *zu verfahren, und also wenn ein verstorbener Bruder, oder Schwester, auch Brüder- oder Schwester-Kinder* ab intestato *verliese, ob diese letztere*, iure repraesentationis *in der Eltern Stelle treten, oder ob in diesem Fall das gemeine Sachsen-Recht Krafft welches* in linea collaterali *ein Bruder oder Schwester, Brüder-oder Schwester-Kinder* excludir*et*, *statt habe? ertheilet worden, nichts destoweniger die in demselben* Rescripto angeführte ratio:

> sonderlich, weil das Sachsen-Recht in dortigen Hertzogthum nur, in soweit es durch eine beständige Observanze hergebracht, recipir*et* und üblich ist;

generalis ist, *und der Sinn dieses* Rescripti *dahin gehet: welchergestalt in allen und jeden vorkommenden Fällen, welche in dem Hertzogthum Lauenburg aus dem Sachsen-Recht entschieden werden sollen*, zuforderst die receptio und beständige hergebrachte Gewohnheit oder Gebrauch des Sachsen-Rechts beyzubringen, wiedrigen Falls es bey den gemeinen beschriebenen Kayserl. Rechten zulassen sey; *wiewohl wenn auch in Ansehung des* iuris repraesentandi in successione collateralium *der beständige* Vsus *des* Iuris Saxonici docir*et werden könte, selbiger dem Reichs-Abschied* de Anno 1521. tanquam legi Imperii universali *weichen müste, und demnach* Appellat, *daß die Verordnung des Sächsischen Land-Rechts* lib. I. art. 31. & lib. III. art. 76. *Krafft welcher der Mann der Frauen beweglich Guht erbet, in dem Hertzogthum Lauenburg üblich sey, nirgends beygebracht, hingegen* Appellant, *daß solche* Dispositio iuris Saxonici *in bemeltem Herzogthums* extra vsum *sey, zur Nohtdurfft bescheiniget, immassen die von ihm* Num. act. 24. *beygelegte* rationes *eines von der* Iuristen-Facult*ät zu Helmstedt im Iahr 1715. Nahmens des Stadt-Raths zu Ratzeburg abgefasseten Vrtheil besagen:*

Daß

Daſs nach dem Sachſen-Recht nur in ſo vveit, als es in Obſervance *gedieben, im Herzogthum Lauenburg zu ſprechen, NB.* Daſs die Gerade, Heergewette und andere bey Sächſiſcher Succeſſion gewöhnliche Dinge daſelbſt unbekannt, *auch der* Magiſtrat *ſelbſt, daſs ſo viel* in ſpecie *des Mannes Erb-Recht auf die* Mobilia *angehet*, das Sachſen-Recht niemahlen im Gerichts-Brauch obtinir*et*, *ausdrücklich bezeuget habe &c.*

auch, daſs Königl. Regierung in cauſa concurſus Peter Steenhoeven Creditorum *ſolchergeſtalt* Menſe Auguſto 1731. *erkant*, Appellant *angeführet, übrigens daſelbſt die Hof-Gerichts-Ordnung des Fürſtenthums* Conſtitutiones *und* Statuten *als* leges primarias *angiebet, und denn in der von dem* Appellaten *hin und vvieder vor ſich angezogenen* Policey-*Ordnung* Part. II. Tit. 3. *auch dieſes zu befinden:*

Daſs vvenn eine Frau, ſo keine Kinder mehr zeugen mag, zur Ehe greiffen vvill, ſolches mit Einvvilligung ihrer nächſten Erben geſchehen, und der ſie zur Ehe nimbt, den Erben Verſicherung thun ſoll, damit ihr eingebrachtes Haubt-Stuhl ihnen unverringert bleibe, und der Bräutigam nicht mehr, als den vſum fructum *und die Beſſerung der Gühter, habe, das übrige aber den Erben der Frauen heimfalle.*

Gleichvvohl Eliſabeth Bartels, als ſie den Appellaten *geheyrahtet, bey nahe 50. Iahr alt gevveſen, auch dieſes zugleich in Ervvegung zuziehen, und* Appellatens Intention *um ſoviel vveniger für* fundiret *zu achten iſt; So haben Wir nach Inhalt des Vrtheils erkannt. Von Rechts vvegen. Vhrkundlich Vnſers vorgedruckten* Facult*ät Inſiegels.* Actum Kiel *den 31.* Decembris 1735.

Decanus Senior Doctores *und* Profeſſores *der* Iuriſten-Facult*aet daſelbſt.*

N. III.

pales causas amplius quam octo solidos in vadiatione accipiat. Item si quis in furore animi gladium eduxerit, & sanguinem alicuius fuderit, ita quod capite plecti aut manum perdere mereatur, in arbitrio ciuium stabit vindicta huius excessus, & si videbitur consultum ciuibus vt pecunia emendetur excessus, sumet civitas duas partes & tertia dabitur Advocato. Item Burgen-„ ses secundum consilium & conscientiam Consulum Ciuitatis in„ libero arbitrio secundum ius ciuitatis manebunt. Item si quis„ vir extraneus aut mulier in ciuitate annum & diem quiete manserit nullo impetente, de cetero si quis eum vel eam impetierit secundum ius ciuitatis respondeat. Item cives nullum seruum aut litonem nostrum vel Ecclesiae Bremensis, seu alicuius Nobilis in suam ciuitatem recipiant, nisi domino illius consentiente, & si alicui litoni datum fuerit ius Burgense domino suo consentiente, idem lito à domino suo de cetero ab omni causa quae vulgariter Hervvede & Hiensprackе nuncupatur erit liber & solutus. Item si quis alienus in civitate mortuus fuerit, exuuiae eius in potestate ciuium & iudicis per annum & diem manebunt & si medio tempore legitimus heres mortui venerit, eas accipiet, sin autem, ciues duas partes accipient, Aduocatus tertiam. *Item si quis hereditatem aliquam in ciuitate acquisierit, & eam annum & diem possederit, si postea quaestio mota fuerit de ipsa hereditate, ipse eam potius per ius obtinebit, quam ille qui querimoniam mouit de ipsa hereditate. Item ciues Stadenses à Böttingo liberi erunt omnino, neque teneantur interesse neque in iudicio stare „ nec eos quisquam in bonis aut personis per Dioecesim nostram praepediat, sed causa contra„ eos habita coram Aduocato & consulibus eiusdem civitatis pro-„ ponatur & iusto iudicio complanetur. Item si quis hospes de ter-„ ra ciuitatis intrauerit, si in aliquo delicto culpabilis compro-„ batur nullus omnino ei in civitate violentiam faciet, sed si ali-„ quis eum incusauerit Aduocato civitatis repraesentetur, & iu-„ dicio ciuitatis in iure vel gratia subiacebit.„ Item omnes viae & omnia pascua quibus semper libere utebantur pateant eis, &*

 utan-

utantur eis sine impedimento, quod si quisquam eos impedire voluerit, ipsi secundum ius ciuitatis inde respondebunt. Item nec nos, nec alius obsides pro qualibet causa à dictis ciuibus exigamus, nisi forte aliquis in ciuitate fuerit qui ciuibus sit suspectus, ille secundum consilium ciuium obsides dabit & faciet securitatem. „ *Item nos nullam exactionem indebitam faciemus in Burgenses* „ *nec idem Burgens. ad voluntatem & ad praeceptum nostrum vel* „ *alicuius Domini ire tenentur in expeditionem, sed muros ciui-* „ *tatis custodire. Item ciues annonam & alias res proprias sine* „ *Telonio & sine qualibet alia exactione educant, si quis autem alienam annonam sub dolo educere voluerit & in hoc fuerit deprehensus nos eandem annonam nobis vendicabimus. Item nulli hospiti aut alieno liceat vadium quocunque modo accipere salvo iudicio Aduocati: Item si qua mulier diues vel paupercula in ciuitate mortua fuerit, eius propinquiores here-* „ *des tollent hereditatem & vestes & vtensilia domus*, & in quamcunque partem cesserit hereditas, ad eandem pertinebunt reliquiae quae Herwede nominantur, salvo iure nostro & Ecclesiae iure. *Item nullus ciuis suum ciuem aut extraneus ciuem aliquem ad iudicium duelli, aut vocet aut compellat. Item omnes mercatores de mari venientes cum rebus suis non transeant, sed ad ciuitatem Stadensem cum nauibus applicent, & tres aquas ibi iaceant, postea si voluerint libere recedant. Item omnes areae infra ciuitatem sitae liberae sint & maneant, excepto solo censu, qui de areis solent persolui. Omnes libertates & iura quaecunque ipsis ciuibus à nostris antecessoribus sunt indulta semper eis maneant integra atque firma. Datum Stadae die Beati Michaelis, Anno incarnationis Domini M.CC.LIX. Pontificatus nostri anno primo.*

(L.S.)

N. IV.

N. IV.

Ad §. XVII.

Literae, quibus Senatus Verdensis civi cuidam domum ex hereditate vacante venditam tradidit.

Wir Burgermeistere und Raht der Stadt Verden, bekennen für Uns und unsere Successores *in* officio *mittelst diesen gegen jedermann sonderlich denen hieran gelegen: Wie dass nachdem seel.* Johann Döbbeling *und dessen Ehefrau in* Anno 1693. *ohne Erben verstorben, und daher deren alhier ohnfern dem Norder-Thor bey Meister* Ratje Kasten *ins Süden belegene Wohnhauss nebst andern deren wenigen Nachlass unser Cæmmerey zu gefallen; Wir solchemnach oberwehntes Hauss an Meister* David Unrau *Dischler alhier erblich verkauffet am* 22. Octobr. 1694. *umb und vor* 44. *Rthlr. Kauff Summe. Alss nun erwehnter Kauffer sothane Gelder unserer Cæmmerey richtig und folgender Maassen und zwar den* 22. Nov. *1694. zwölff Rthlr. ferner noch* 8. *Rthlr. in* Anno *1695. den 23.* Nov. *so dann in* Anno *1696. den 16.* Nov. *noch 8. Rthlr. weiter in* Anno *1697. den 8.* Nov. *noch 8. Rthlr. und dan den rest alss 8. Rthlr. in* Anno *1698. den 23.* Nov. *bezahlet zu haben an heute mit Quitungen vor uns beleget, anbey einen Verkauff und Generalen Quitungs-Schein verlanget; So haben wir ihm solchen in der besten Form rechtens hiermit ertheilet, obberegtes Hauss ihm und seinen Erben nochmahls gantzlich überlassen und uns aller Ansprache dar-*

an begeben, ihnen auch gehörige Gevvehrschafft und eviction *hiermit versichern vvollen. Urkundlich unsers hier vorgedruckten Stadt* Signets *und des Herren* Syndici *unterschrifft. So geschehen und geben* Verden *bey versamleten Raht den* 16. Mertz 1699.

N. V.

Ad §. XVIII.

Responsum IV. aduocatorum curiae Regiae Parisiensis de Iure Albinagii.

Questions qui regardent le Droit d'aubaine.

1. *En cas qu'un Allemand de la Religion protestante vienne à deceder en France, qu'il laisse des Enfans en Allemagne de sa Religion, & des parens Collateraux Catholiques en France, Savoir si quelqu' un peut heriter, ou si le Roy prend l' heritage par droit d' aubaine.*

2. *Si un François Catholique vient à mourir en France, qu'il laisse des Enfans, qui se sont refugiés en Allemagne & professent la Religion protestante; qu'il a des parens Collateraux en France de la Religion Catholique; Savoir qui est celui qui peut heriter, ou si l' heritage tombe au droit d' aubaine*

On demande l' avis de Quatre Messieurs Auocats au Parlement.

Le Conseil Soussigné, qui a leu le memoire sur les 2. questions proposées, est d'avis sur la premiere, que le droit d'aubaine

baine n' a lieu, quand l' Etranger, qui meurt dans le Royaume, y laisse des heritiers regnicoles, habiles, & capables d'y succeder. Cette regle est ecrite dans les ordonnances du Royaume, executée par la jurisprudence des avis de la Cour, conforme au sentiment des Docteurs qui ont traité ce point de droit.

Au Livre 50. à l' ordonnance de Saint Louis de l' an 1270. il est porté : si aucuns Aubains meurent dans le Royaume sans hoirs ni sans lignage, le Roy est hoir. *C' est le veritable cas du droit d' aubaine & lors qu'il y a hoirs & Lignage dans le Royaume, capables de succeder, ce droit d' aubaine n'a lieu. Cette ordonnance est raportée au I. volume des ordonnances imprimé au Louvre.*

Par l' ordonnance de Charles VI. du 5. Septembre 1386. il est porté, que les biens des Aubains, étant au Comté de Champagne, apartiennent au Roy, quand les Aubains decedent sans convenables heritiers.

Maitre Charles *du Moulin, dans les savans - apostils qu'il a mis sur les coutumes, dans les dernieres années de sa vie, & qui ont été donnés au public dans l' edition des Coutumes imprimeés en 1567. qui est l' anneé suivante de sa mort, arrivée, le 27. Dec. 1566. adopte cette ancienne maxime du Royaume, fondeé dans les anciennes ordonnances ; C'est ainsi qu'il s'en explique sur l' article 41. de la Coutume* d' Anjou: Albinatus non est mere incapacitas, nec mere indignitas, sed potius Impedimentum & occupatio, quae fit per Regem *deficientibus heredibus in Regno suo, &c.*

Maitre Jean *Baquet, dans son traité du droit d' aubai-*

ne, Chapitre 35. n. 16. On tient pour certain, *que le Roy succede à l'Etranger, decedant sans heritiers regnicoles, &c.*

Maitre Antoine *Loisel, és ses instituts coutumiers, en a fait une regle, qui est la 52. du titre I. au Livre I.* s'ils ne laissent *des Enfans nés & demeurant dans le Royaume, ou d'autres parens y demeurant,* le Roy leur succede.

Maitre René Chopin, in consuetud. Paris. *preface & sur le domaine l. 1. titre X. n. 21. cite les ordonnances de Saint Louis de 1270. & 1386. du Roy Charles VI. raportées encore aux établissements de Saint Louis l. 2. ch. 30. & au recueil des ordonnances imprimées au Louvre. Cette maxime est si certaine, qu'il a été perpetuellement jugé que le Roy ne peut iamais exercer le droit d'aubaine sur ses propres Suiets, quand même ils ne le seroient qu'à titre de conquête.*

Peleus quest. 129. Mr. Seruin l. 2. plaid. 54. article du 24. Nov. 1600. suiui d'un article du 6. Septembr. 1707. Autre article du 6. May 1606. raporté par Corbin en ses loix de la France, article 104. autre article notable. autre article du 6. Mars 1688. en la grande Chambre, au raport de Mr. Baudouin, qui a jugé que la Succession de l'Archeuêque de Damas en Sirie, qui étoit venu en France pour visiter le Roy & Lui demander sa protection, apartenoit à Eisseile de la Salle, son Cousin naturalisé dans le Royaume, à l'exclusion du Donataire du Roy, & d'un Neueu, qui raportoit une attestation du Consul de la nation Françoise & du Patriarche d'Antioche, n'étant pas naturalisé, comme le Cousin.

Ce qui prouue parfaitement la verité de la maxime, que les parens regnicoles de l'Etranger, qui meurt en France, recu-

recueillent ſa Succeſſion, au preiudice du droit d' aubaine, que nos Rois n'exercent jamais ſur leurs propres Suiets.

Sur la 2. queſtion, la ſucceſſion du François Catholique, qui meurt en France, eſt recuillie par ſes parens Collateraux regnicoles habiles à lui ſucceder, à l'excluſion de ſes propres Enfans, qui ont quitté la France, & ſe ſont établis en Allemagne, où ils profeſſent la Religion proteſtante, & par le même principe, établi pour la deciſion de la premiere queſtion, le Roy n' exerce pas le droit d' aubaine ſur les parens Collateraux qui ſont ſes Suiets.

Deliberé a Paris le 21. May. 1737.

Le Roy devallieres. Pothoüin
Viſinier
Granet.

N. VI.

ad eundem §. XVIII.

Reſponſum Perill. Domini de Meiern, ius Albinagii certis limitibus circumſcribens.

Factum.

Iſt Monſ. Coumont, Mitglied der Frantzöſiſchen Colonie *und Gemeinde zu Hameln, ohne Errichtung eines* Teſtaments *Todes verfahren, und hat hinter ſich verlaſſen ſeiner in Franckreich ehehin zurückgebliebenen und daſelbſt verſtorbenen leiblichen Tochter-Kinder oder ſeine Enckel, ſodann ſeinen Vetter, Monſ. du Bois, Predigern bey der* Reformirt*en Gemeinde zu Hameln, welcher mit ihm im 6. Grad der Bluts-Freundſchafft, nach der* Computatione civili, *verwandt iſt. Es meldet ſich aber um die Verlaſſenſchafft die Königl.* Inualiden-Caſſa, *und will ſolche*

solche ex iure Albinagii *für sich behaupten. Entstehet demnach die Frage:*

Ob die Inualiden-Cassa *des* defuncti *in Teutschland wohnenden Vettern, den Prediger zu Hameln, von der Erbschafft* excludir*en könne?*

Rationes dubitandi.

Ob es nun wohl scheinen möchte, dass die Intention *der* Inualiden-Cassa *gegründet sey, weil 1. von dem* defuncto *annoch würcklich* Descendenten, *nehmlich seine* Nepotes *vorhanden sind, wodurch also desselben* Collateralis *von der* Succession ab intestato ipsa Lege & jure Nou. 118. *ausgeschlossen ist; hingegen 2. wieder diese* descendentes, *weil selbige in Franckreich wohnen, das* Ius Albinagii *aus einem rechtmässigen* iure retorsionis *statt findet, welches diesen* effect *hat, dass die Erbschafft dem Landes-Herrn anheimfält.* Quamuis enim in Imperio Romano Extraneorum hereditas cognatis denegari non soleat;

Auth. Omnes Peregrini C. de Success.

Si tamen Gallus in Germania decederet, retorsionis iure Princeps illius territorii Galli bona sibi vindicare potest,

Brunnemann. ad d. Auth. in fin.

Stryck. de Success. ab intest. diss. 1. cap. 4. §. XXX. in fin.

Cuius rei exemplum in Palatinatu Rhenano statutum obseruat

Textor in iur. publ. Statuum Imp. tit. V. n. 434.

Beyer in iur. Germ. lib. 2. cap. 12. §. 20.

Wiewohl dissfals Schilter *das Gegentheil behauptet, und solches mit einem* praejudicio *des Cammer-Gerichts bestärcket*

in diss. de iure obstagii c. 9. §. 4.

Idem de iure peregrinorum §. 22. &

Exercit. ad ff. VI. §. 28. in annot.

Ratio-

Rationes decidendi.

Nachdem aber in gegenwärtigem Fall weder der defunctus *Monſ. Caumont, noch deſſen* Vetter, *Monſ. du Bois, ſolche Perſonen ſind, welche man* pro peregrinis *oder ſogenannte* Aubains *zuachten hätte, bey denen das* Ius Albinagii *Statt finden, oder* appliciret *werden könte, in Betracht dieſelbe beyderſeits, Krafft der* Anno 1690. *ergangenen Fürſtlichen* Declaration des Immunités & Priuileges accordés à la Colonie Françoiſe à Hameln articulo 15. *das* Ius Ciuitatis *in den hieſigen Landen, als Mitglieder ſothaner Colonie, erlanget haben, folglich auf ſie beyderſeits diejenige Rechte und* Iura, *welche ſowohl in Franckreich, als Teutſchland,* contra Peregrinos *gelten, keinesweges* quadriren; *Maſſen dann auch 2. das ſogenannte* Droit d'Aubaine *in Franckreich keinesweges, in* praeiudicium ciuium Galliae, *oder derer, welche daſelbſt* vel iure natiuitatis vel naturaliſationis *das* Ius ciuitatis Gallicae *erlanget haben,* exercirt, *weniger die Verlaſſenſchafft eines* Peregrini *oder ſogenanten* Aubain *dem Königlichen* Fiſco addicirt *wird, ſo lange noch ein Befreundter von dem* defuncto Peregrino *vorhanden iſt, welcher des* Iuris ciuitatis Gallicae *fähig iſt, wie ſolches nicht nur* Iaques Baquet dans le Traité du Droit d'Aubaine, *ſondern anch Monſ.* Domat *in dem vortreflichen Buch,* les Loix ciuiles dans leur ordre naturel, P. I. Tit. 1. Sect. 2. art. XXXI. pag. 320. ſeqq. *gründlich ausgeführet haben; Mithin 3. wann der gegenwärtige* Caſus *in Franckreich ſich zugetragen hätte, daſs nemlich der* Defunctus *und ſein* Cognatus *in ſelbigem Reich, als Frantzöſiſche Vnterthanen, ſich befindeten, des* defuncti Nepotes *aber in Teutſchland* domicilirt *wären, ſodann zwar die* Nepotes, *als* Peregrini, *nach den* Legibus Galliae *von der* Succeſſion *ausgeſchloſſen würden, hingegen*

die Verlassenschafft nicht sofort dem Fisco Regio, *sondern des* defuncti proximo heredi successionis capaci, adiudicir*t werden müste, welches dem* fini iuris Albinagii *gemäss ist, damit nehmlich die Güther im Reich oder in desselben Reichs-Vnterthanen Händen verbleiben; Woraus dann 4. von selbst folgt, dass, wann gleich die* retorsio iuris extranei *sonst statt hatte, dannoch in* proposito *solche* cessir*en müste, da der König in Franckreich selbst das* Ius Albinagii auf diejenige Art, wie es von dem Procuratore der Inualiden-Cassa ausgelegt werden will, in praeiudicium heredum proximorum successionis capacium, *nicht* exercir*t, alle* retorsio iuris *aber, eodem und nicht* duriore modo *geschehen muss.* Nam idem, non diversum ius est retorquendum;

Stryck de retorsione iuris.

Vnd wird wohl schwerlich in der gantzen Welt ein so höchst-unbilliges Recht zu finden seyn; Welches alles 5. noch um so mehr in die Augen fält, wann die quaestio status *deutlich* formir*t wird, indem hier nicht die Frage ist:*

> *Ob der* Fiscus *sich des* Iuris Albinagii *bedienen und in eines* Peregrini *Güther* succedir*en könne?*

sondern die quaestio *ist eigentlich diese:*

> Num heres defuncti Collateralis, iure ciuitatis Germanicae donatus, nepotes defuncti extraneos, exceptione inhabilitatis ob peregrinitatem, à successione possit remouere?

Gestalten intuitu defuncti, *der* Casus *gar nicht vorhanden ist, da das* ius Albinagii *statt finden könte, weil derselbe ein* ciuis Germanicus *gewesen, folglich der* Fiscus *an seiner Verlassenschafft das geringste nicht zu* praetendiren *hat, so lange derselbe noch rechtmässige Erben* ab intestato *hat, Und ob*

schon

ſchon ſeine heredes proximo gradu ipſum attingentes *wegen ihrer beſondern* inhabilitaet, ſcilicet quod ſint peregrini, *von ſeiner* Succeſſion *ausgeſchloſſen werden ; So folget jedoch keines vveges :* Ergo Succedit Fiſcus ; *ſondern der Schluſs iſt vielmehr :* Ergo ſuccedunt proximo gradu ſequentes ad ſucceſſionem habiles. *Ia, vvann man die obgemeldte Fürſtl.* Declaration art. 15. *recht anſiehet ; So ſcheinet es faſt, daſs man das* Droit d'Aubaine *gegen die Frantzöſiſche* Refugiés, *auch nicht einmahl in dem Fall gebrauchen wolte, wann gleich kein rechtmäſſiger Erb in Teutſchland vorhanden, ſondern nur Hoffnung übrig iſt, daſs ſich dergleichen Erben annoch aus Franckreich anfinden würden, denen zum beſten die Erbſchafft* NB. *nur in Verwahrung genommen, nicht aber dem* Fiſco *zu geeignet werden ſolte. Geſtalten die Worte ausdrücklich lauten:*

Lors qu'il (le defunt) n'y en aura point du tout (des heritiers) ou que ſes plus proches heritiers ſeront dans des pais étrangers, des quels il ne lui eſt pas permis de ſortir, ni de transporter ſes biens, alors l'heritage reſtera entre les mains de notre Procureur Fiſcal, pour le garder jusques à ce que celui qui ſera appellé à la Succeſſion, vienne habiter dans nos Etats.

Welches eine recht Chriſtl. und Groſsmüthige Verordnung iſt, das die Landes-Herrſchafft keines weges etwas von denen Güthern ſich zueignen wolte, ſo die, um der Religion willen vertriebene, auch dahero aller Commiſeration, Liebe und Wohlthaten würdige Leute, annoch gerettet haben, ſondern daſs vielmehr ſolche Güther ſo lange nur in depoſito *verbleiben ſolten, bis die Erben derer Verſtorbenen ſich gleichfals*

aus Franckreich begeben und hier ansinden würden. Welche disposition *also nicht statt haben könte, vvoferne man sich des* Iuris Albinagii per modum retorsionis *hiesiger Lande* ex parte Fisci *bedienen vvolte.*

Als folget hieraus allenthalben soviel, dass die intention *der* Invaliden-Cassa *keines vveges gegründet sey, sondern des* Caumont *Verlassenschafft dem Reformirten Prediger zu Hameln*, du Bois, *als* proximo habili heredi ab intestato, *gebübre. V. R. W.*

Ita respondet de iure quaesitus, saluo aliorum iudicio.

(L.S.) Iohannes Godofredus de Meiern.